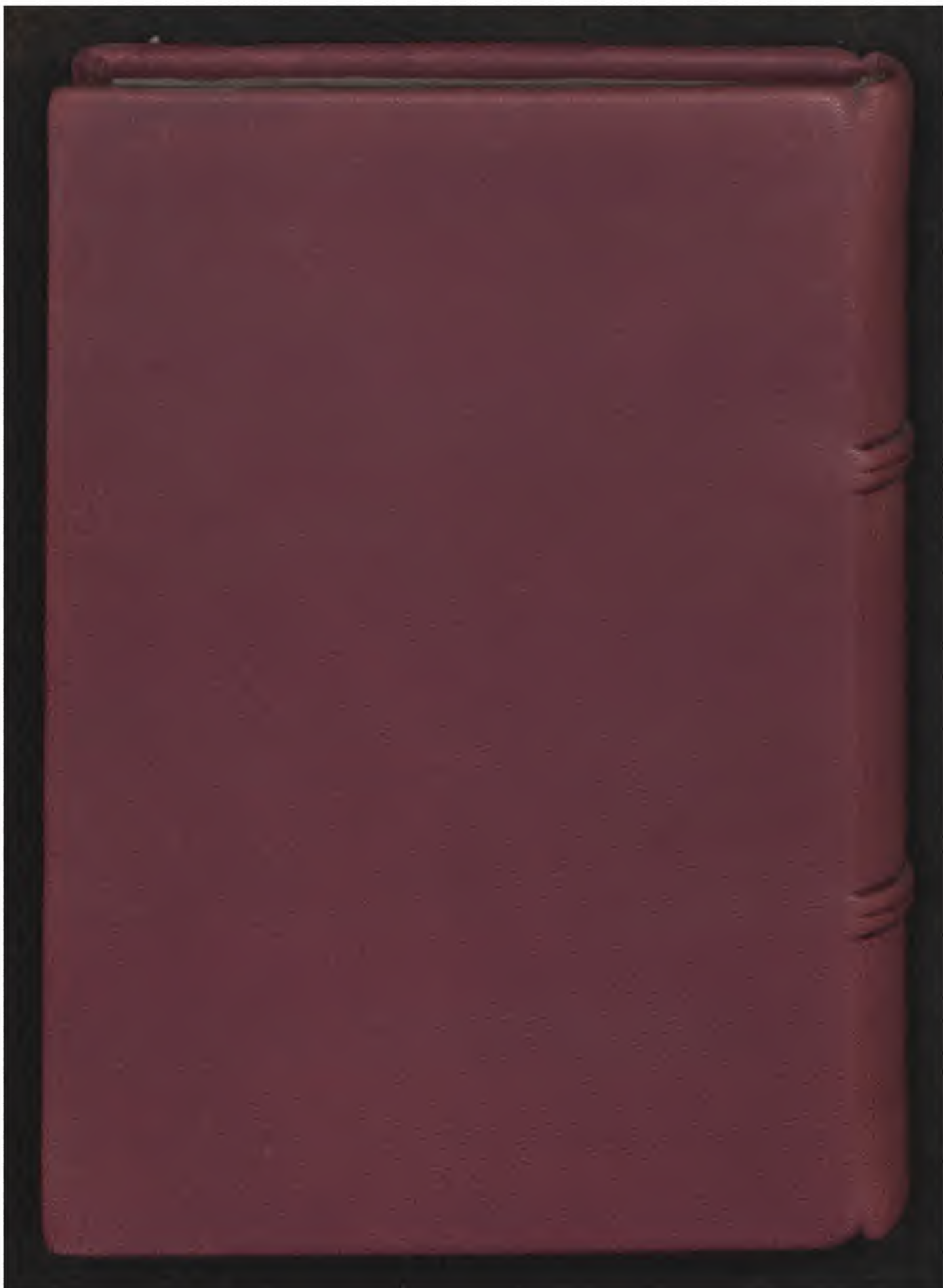




Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CMAAGL 2.6.61/a





Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.61/a



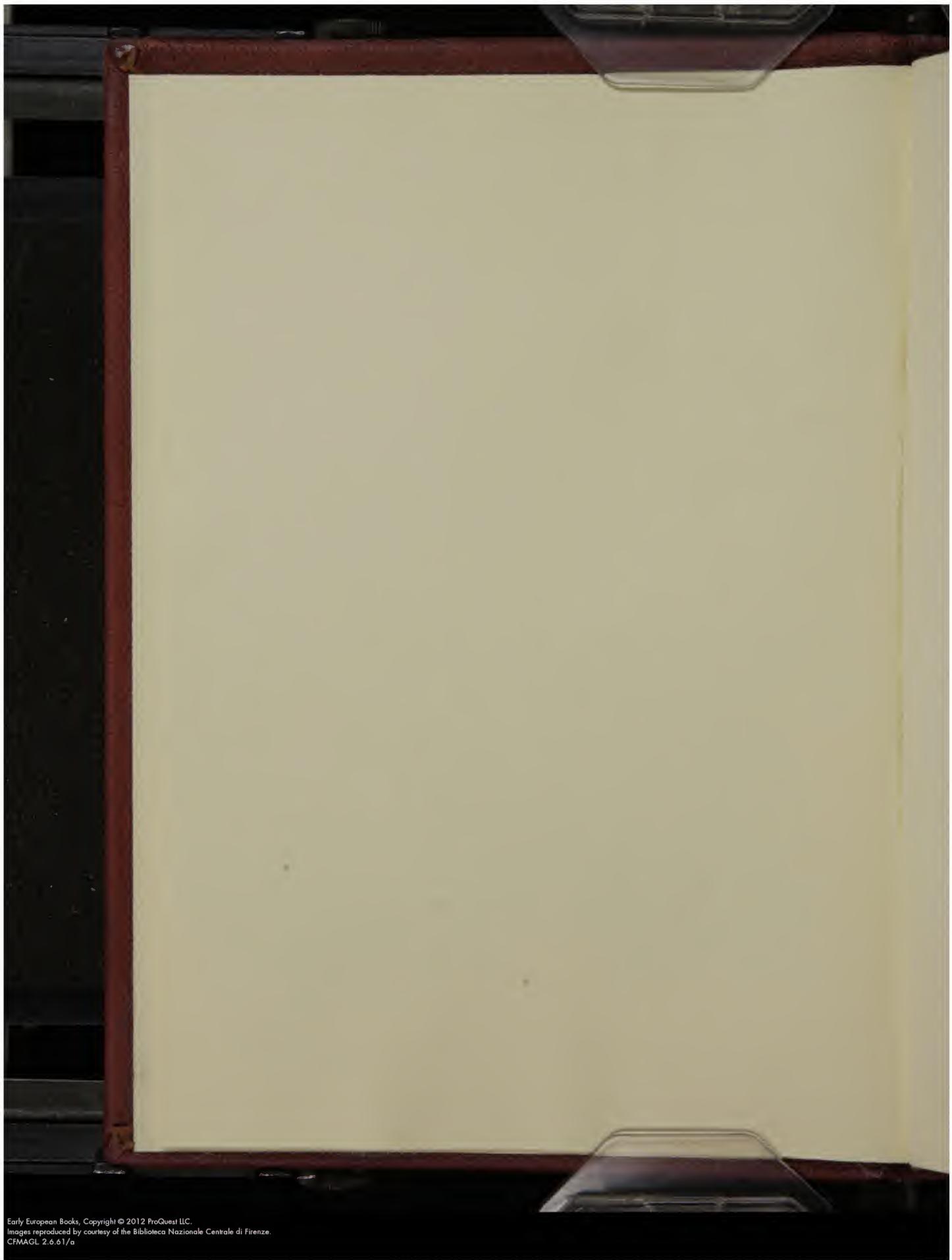
Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.61/a



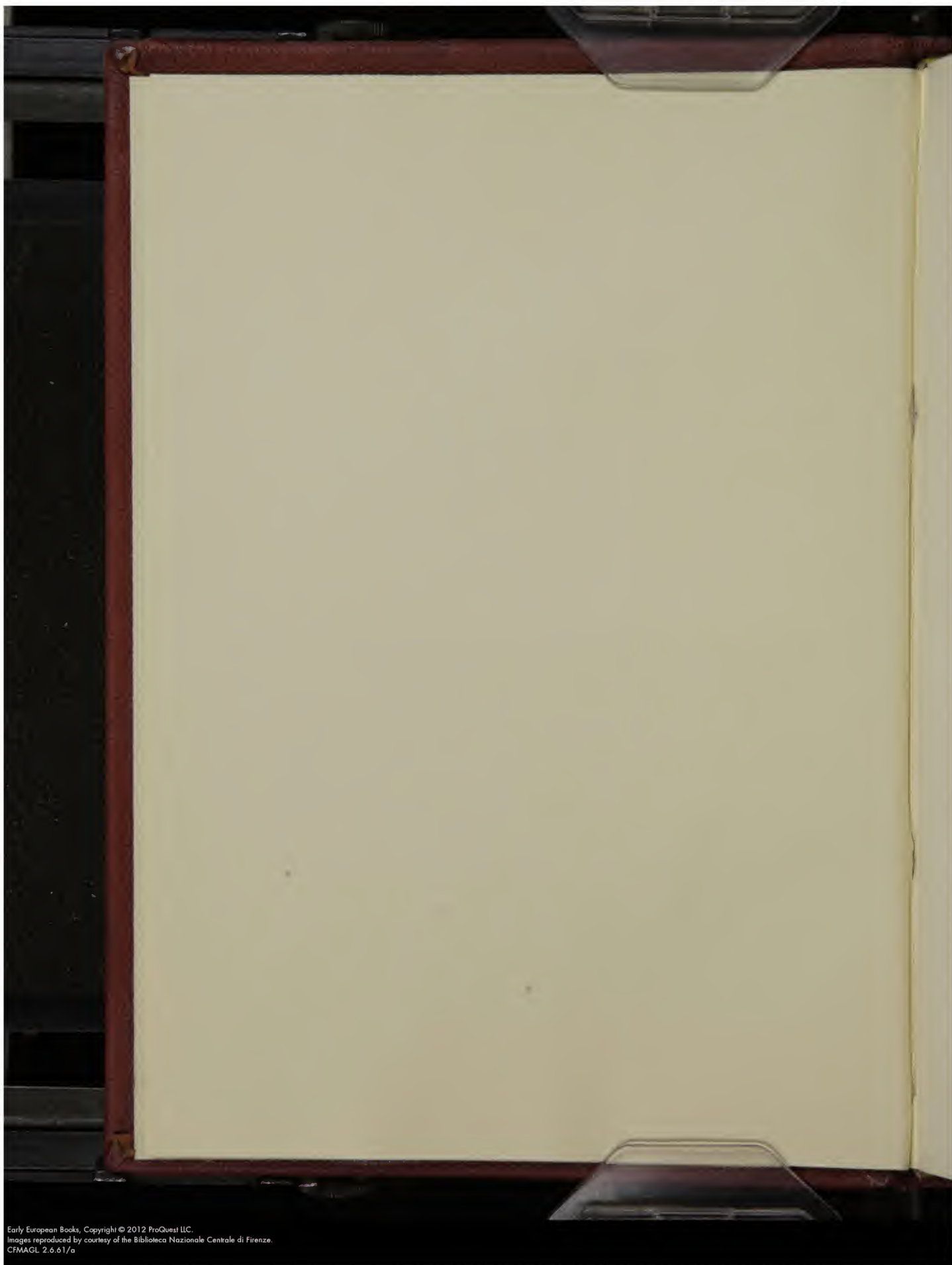
Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.61/a

2. 6. 61

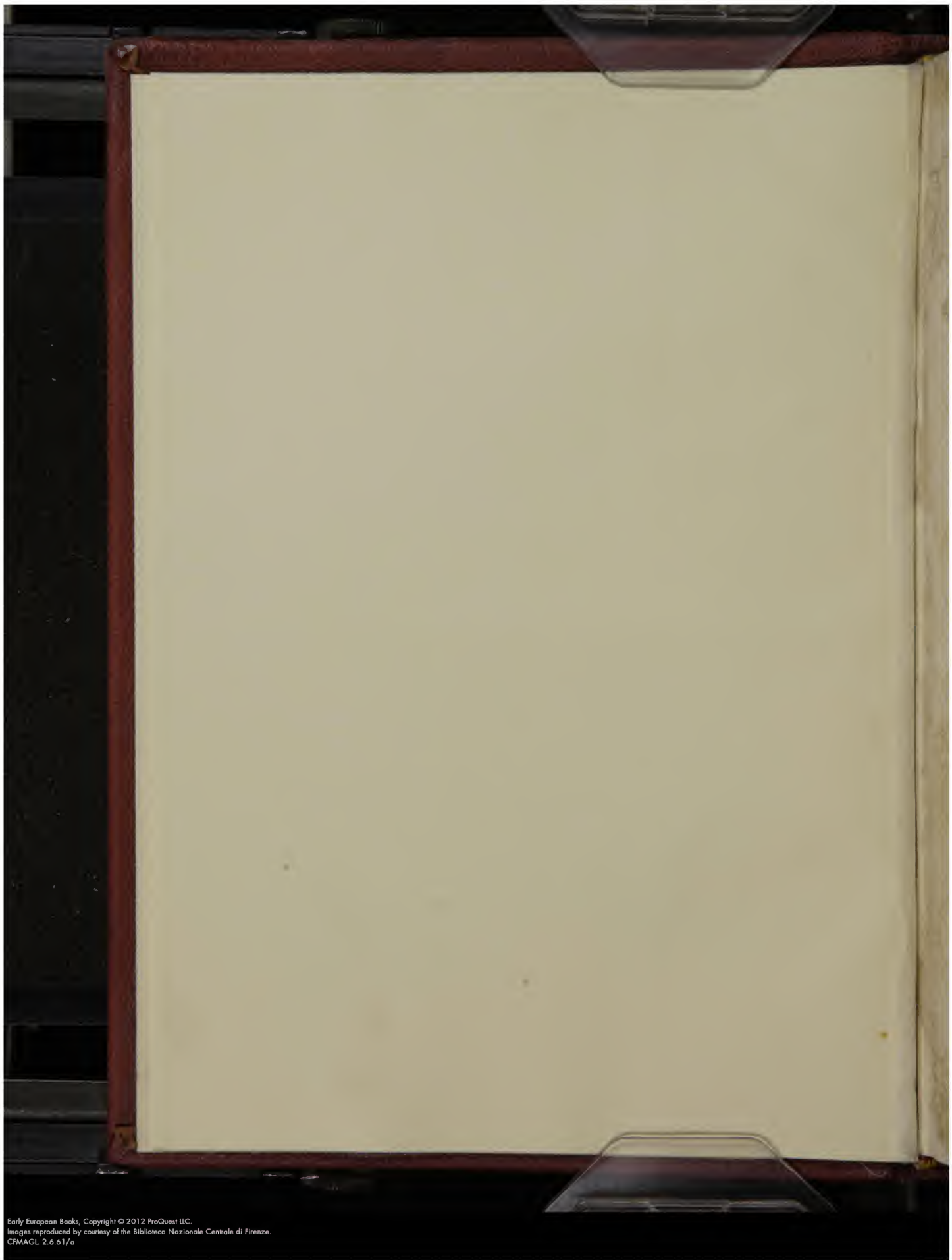


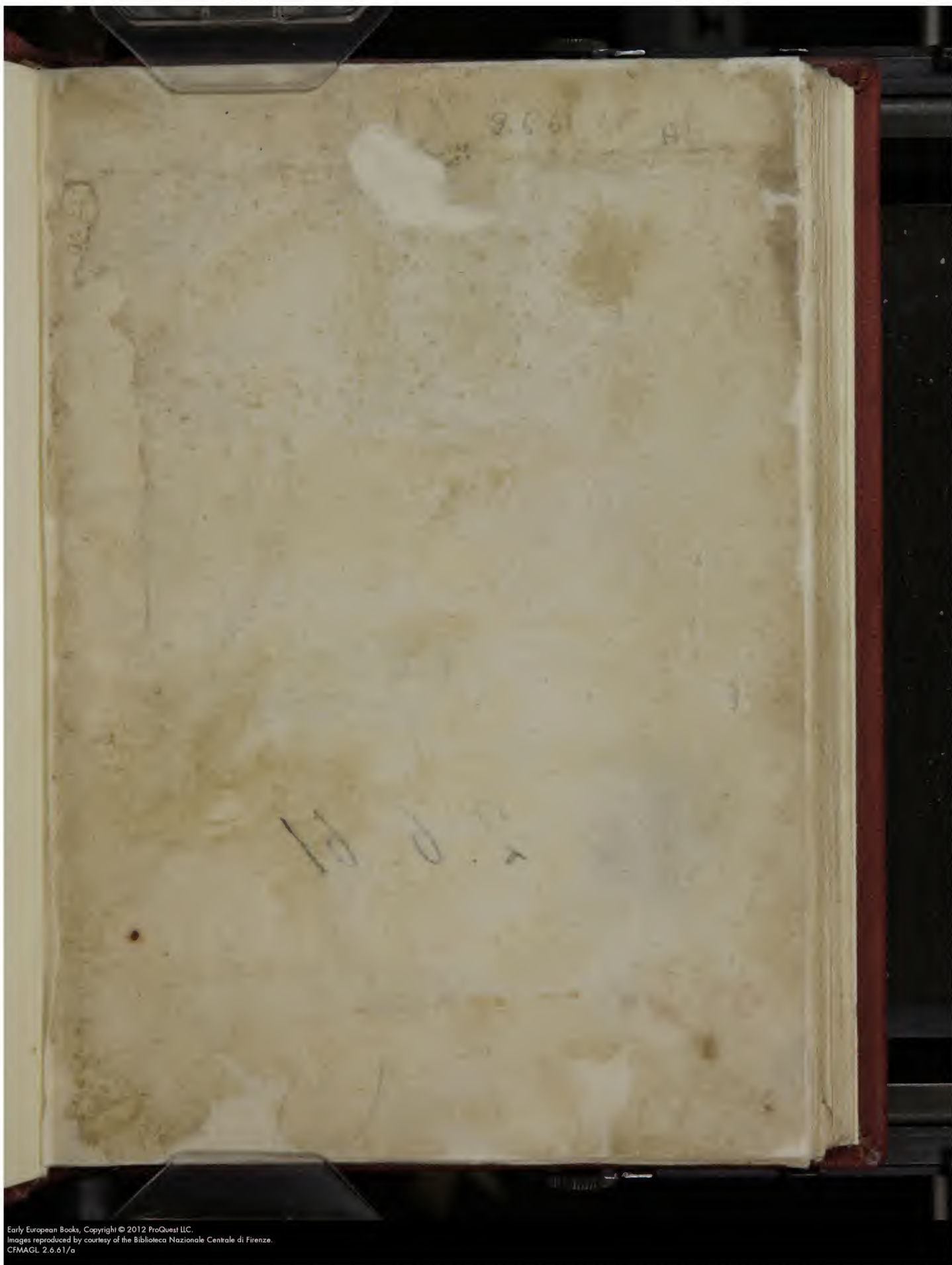








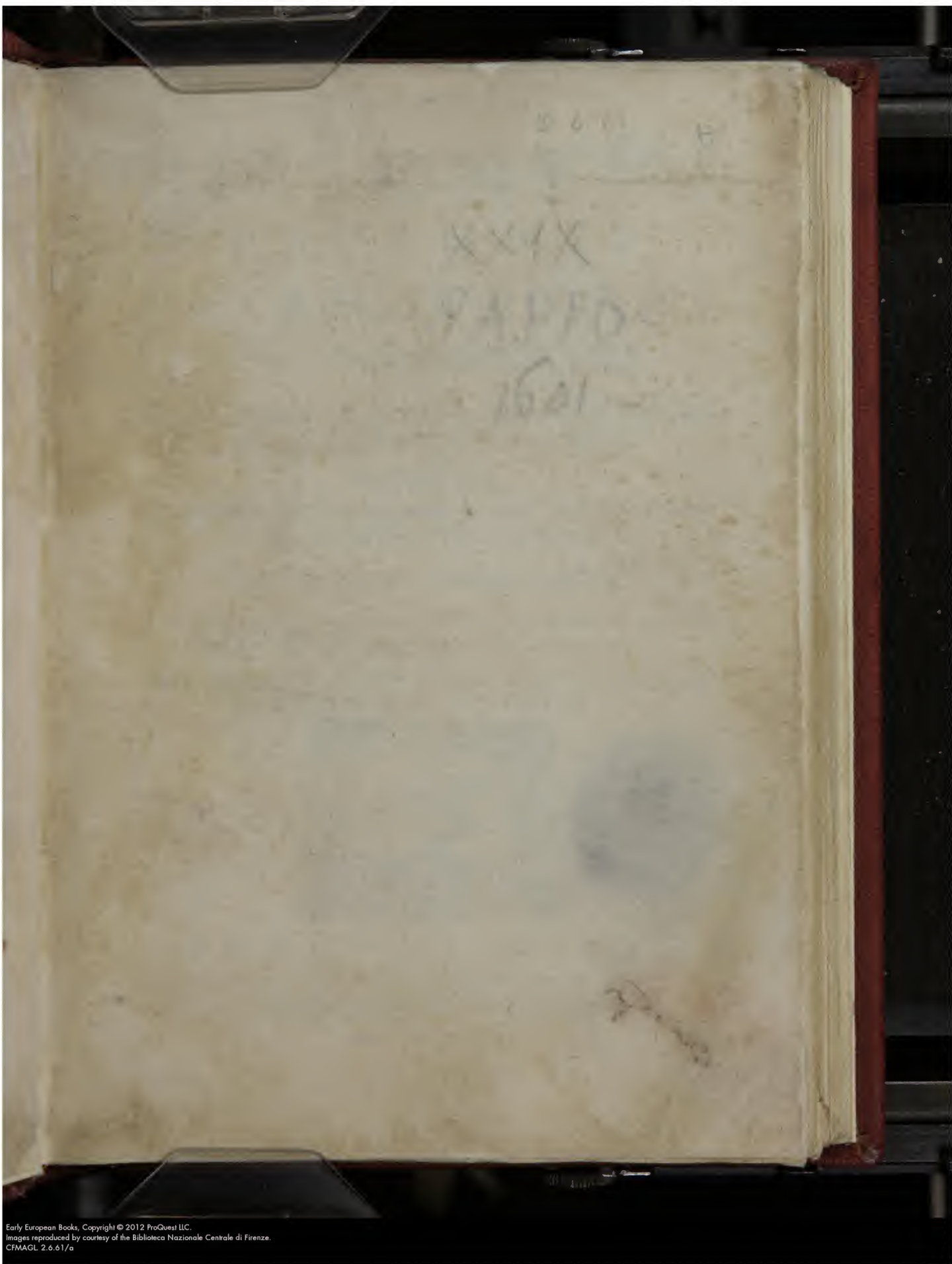


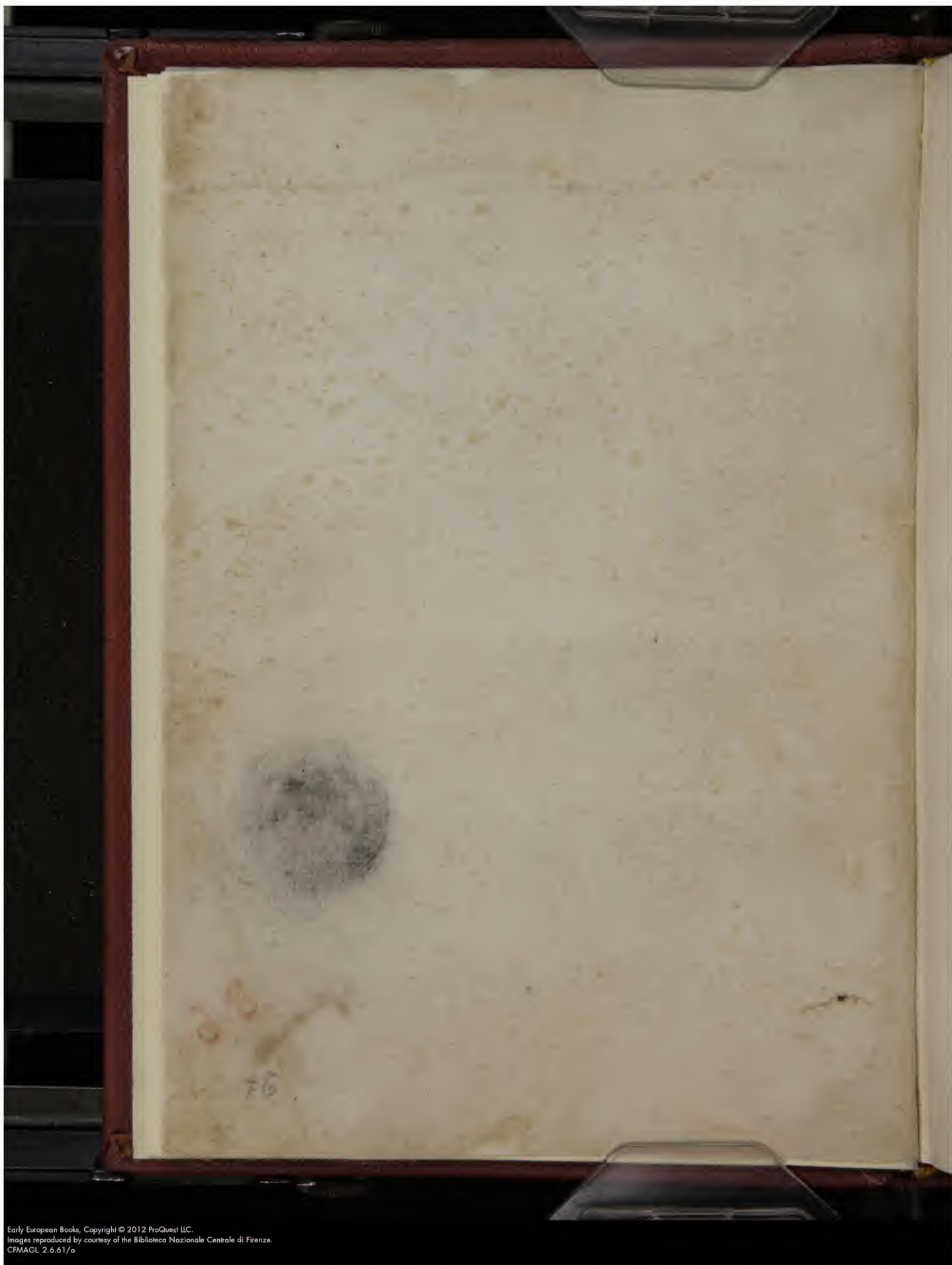


KEEP

2. 6. 61

2E. 6.





HIERONYMI
PAPPONII
PATRICII PISANI

I. C. CELEBERRIMI

Equitis Aurati, & in Patrio quondam Gymnasio
Legum Ciuiliū publici professoris
facundissimi,

*Enucleatissima & hætenus nondum adhuc visa Interpretatio
vulgatissimi illius Tituli Digestorum*

De Verborum Obligationibus.

Omnibus & Legum candidatis, & Ius ipsum in Scholis interpretan-
tibus, vt summè vtilis, ita & necessaria quam maximè futura.

*Indice rerum memoria dignarum, & copioso, & serie alphabetica digesto
in legentium gratiam recenter adornata.*



V E N E T I I S, M D C I.

Apud Societatem Minimam.

Superiorum permissu.

THE

PHILIPPO
VALORIO

PATRITIO FLORENTINO

BACCII Senatoris Clarissimi Filio,

*Bonarum literarum studioſo, & Iuris Civilis
disciplina non parum erudito,*

Hieronimus Papponius I.C. S.P.D.



COGITAVERAM studiosis-
sime PHILIPPE, cū lu-
cubrationes meas in
Rubr. de verbor. obli-
gatio. essem editurus,
illas BACCIO VALORIO
Patri tuo Senatori Cla-
rissimo, Equiti Sancti Stephani de Pisis, præ-
stantissimo, ac I.C. Excellentissimo dicare,
vt simul debito & officio meo aliqua ex par-
te satisfacerem, & existimationi meæ non
mediocriter consulerem; cum certò scirem
his scriptis meis non modicum splendoris

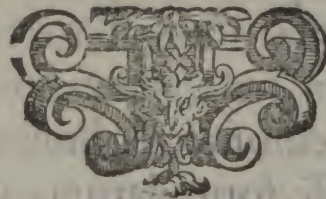
a 2 ac-

accessurum, si nomen suum amplissimum
præferret, quod veluti fax & lumen quod-
dam prælucens, ea per se obscura, illustriora
redderet & splendidiora. Verum ab incepto
me desistere monuerunt studia, quibus ho-
die illius animum occupatū esse scio; cum
enim vnus ex Clarissimis Senatoribus sit,
qui ad gubernandā Florentinam Rempub.
à Serenis. Magno Hetrur. Duce asciti fuerūt,
vidēt omnes cunctas illius cogitationes ad
bene, fideliterq; administrandum munus
sibi demandatum, esse conuersas, & reli-
quum temporis quod sibi conceditur, in
euoluendis sacrae paginae Scriptoribus ab
eo dari, & Diuinis præceptis exequendis di-
spensari. Accedat, quod his posthabitis, studia
Scholasticis disputationibus pro maiori par-
te referta, maturo & eminentissimo Iuris-
consulto parum conuenire intelligebam;
& memor eram apud Gentiles piaculum
fuisse hostias minoribus Dijs mactari soli-
tas, maioribus sacrificare. Mutato itaq; con-
silio, obsequium quod patri tuo præstan-
dum erat, in te ipsum transferendum puta-
ui,

105
ui, qui cum filius eius sis, te quoque paterna-
rum virtutum emulatorem generosum ef-
se, nemo est qui nesciat; Quis est enim qui
non admiretur in tenera adhuc ætate inge-
nium tuum tam docile, tam viuudum, tam
ardens, & ad omnia egregia facinora forma-
tum? Quis non suspiciat in te morum incre-
dibilem quandam suauitatem cum huma-
nitate coniunctam? Quis non veneretur
tuam in Deum Saluatorem nostrum sum-
mam religionem & charitatem? certissima
profectò signa heroicarum virtutum, qui-
bus altissimus genitoris tui animus illustra-
tur; Quæ omnia firmam mihi spem polli-
centur, hæc scripta mea non minorē splen-
dorem esse consecutura, si tua luce præuia
prodeant, quam si patris tui clarissimo lumi-
ne fuissent circumfusa, & liuidos Theonis
dentes non esse formidatura, imò contra
omnem temporis iniuriam diutius duratu-
ra, quam si cedro fuissent delibuta. Maacte
igitur tot præclaris dotibus Adolescens, su-
scipe hilari fronte labores hosce quos tibi of-
fert vestri nominis studiosissimus, synce-

a 3 rum

rum testimonium meæ erga te patremque
tuum obseruantia: quos si vtrique vestrum
gratos fuisse, vobisque placuisse intelligam,
omne me tulisse punctum existimabo, secu-
rusque ero Adoneis hortis similem fortu-
nam non subituros, qui (vt in fabulis est) v-
no die nati, celerrimè peribant. Vale interim
Patriæ familiæque tuæ decus, & splendor,
& ad augendam perficiendamque ingenij
tui felicitatem, & parentis optimi vitam,
quæ in tua est, Deus Opt. Max. sit propitius,
Nestoreosque dies tuis adiungat, eosque om-
nes candidos.



INDEX, ET SUMMARIA

Solennis huius Rubr. ff. de Verb. oblig.

D. HIERONYMI PAPPONII
IVRISCONSULTI PISANI
Ordine Alphabetico digesta.



- A, & B, non sunt verba, sed elementa, seu literæ, seu principium verborum. num. 600.*
- A, & B, neque secundum legem naturalem, neque secundum legem civilem, neque etiam secundum particularem alicuius hominis intellectum possunt significare interrogationem, & responsionem. nu. 601.*
- A, & B, neque secundum particularem intellectum ipsorum contrahentium, importare possent interrogationem, & responsionem, nisi super eo antea inter eos processisset conventio, & protestatio. nu. 602.*
- A, & B, non sunt verba, nu. 611.*
- Absens, dictio, in d.l. Charidemus, posita, non denotat ministerium iuris, sed tantum contingentiam facti. nu. 274.*
- Absentium voluntas quorum unus hodie velit, alter cras, si voluntas primi non duret, non est simultanea, nec facit consensum, nu. 154.*
- Absurdum non est, quod melior sit conditio unius ex contrahentibus, qui scilicet cautius negociari, quam alterius. num. 665.*
- Acceptare nemo presumitur id quod sibi est onerosum. num. 307.*

a 4 *Acceptatio*

Index, & Summaria.

- Acceptatio non est de substantia pollicitationis, vel illius formam ingreditur, num. 243.*
Acceptatio pollicitationis est quid superueniens actui iam perfecto & formato, & est accidens, nu. 324.
Acceptatio simplex actus pactum esse non potest, nu. 331.
Acceptilatio est quid diuersum ab ipsa nouatione, nu. 712.
Acceptilatio qua constat ex interrogatione & responsione est stipulatio, num. 494.
Acceptum ferens ex interpretatione legis; & non ex verbis acceptilationis obligatur non petere, nu. 496.
Accessorij natura est, ut non confirmet principale, sed ab eo confirmetur, nu. 687.
Accidens non potest substantiam mutare, nu. 325.
Actus me presente in mei praiudicium factus quem impedire possum, si scio & taceo, praesumitur à me confirmari, num. 293.
Actio est effectus qui producitur à iure, nu. 464.
Actio aliquando nascitur ex sola equitate, nu. 458.
Actio de constituta non oritur ante commissam moram, n. 448.
Actio de peculio quatenus datur contra patrem, est stricti iuris, quatenus verò contra filium, est bonae fidei, nu. 683.
Actio ipso iure nata ex aliquo contractu, licet exceptione elidi possit, arguit contractum nominatum, nu. 720.
Non nascitur ex contractibus innominatis ante implementum, nu. 721.
Actio nascitur ex contractu ipso stipulationis, quae interposita sit super contractu innominato, & contractus ille innominatus cui est adiecta, remanet in suo esse, & retinet suam naturam, nu. 765.
Actio non nascitur ex voluntate alicuius particularis personae, nisi precedat actus gestus habilis ad inducendam actionem, num. 460.

Actiones

Index & Summaria .

Actiones dua altera bonae fidei, altera stricti iuris, oriri possunt ex uno eodemq. facto, nu. 682.

Actiones generaliter sunt de iure civili, nu. 502.

Actiones non oriuntur passim a qualibet obligatione, sed ab illis tantum, quae ab eo essent introductae, & confirmatae, num. 100.

Aditio hereditatis non est de iure civili, nu. 507.

Aditione hereditatis acquiritur nobis dominium rerum civiliter, num. 506.

Alciati intellectus ad d. tex. l. Charidemus, nu. 271.

Alciati intellectus d. l. consonat verbis, sed non menti illius text. ibid. nu. seq.

Animus, & voluntas se obligantis apparet magis certus & deliberatus ex interrogatione precedente, & responsione subsequente, nu. 571.

Apuđ, praepositio haec, denotat praesentiam, nu. 299.

Item denotat locum, ut nu. 302.

Argumentum de donatione facta Reipub. ad donationem factam privato, item è contra, non valet, nu. 337.

Argumentum de verbo, convenit, ad verbum, promisit, non valet, num. 172.

B

B *Art. in l. sciendum, ff. de verb. oblig. declaratio. nu. 272*
Bart. intellectus ad l. Charidemus, amplectendus est, num. 273.

Bonorum possessio contra tabulas, ab initio fuit ex causa necessitatis inuenta, propter filios emancipatos, qui erant à patre praeteriti, num. 658.

Bonorum possessio contra tabulas, ex causa utilitatis fuit extensa etiam ad suos praeteritos, ibid. num. seq.

Budai

Index, & Summaria .

Budæi intelligentia ad d.l. Charidemus, nu. 2 69.

*Budæi intellectum ad d.l. Charidemus, diui natium, & re-
strictiunum esse, ibid. nu. seq.*

C

Causa materialis obligationis in genere quæ sit, seu quæ sit materia talis obligationis, num. 40.

Causa formalis, seu forma talis obligationis, quæ sit, ibidem num. seq.

Causa efficiens proxima obligationis in genere quæ sit, nume. 36.

Causa efficiens proxima obligationis in genere, & cuius species reducuntur ad primam causam remotam, & ab ea dependent, ibid. num. seq.

Causa efficiens obligationis in genere, duplex est, una remota, altera proxima. nu. 33.

Causa efficiens remota obligationis in genere, est lex præcipiens, ibid. nu. seq.

Causa finalis obligationis in genere quæ sit, nu. 51.

Causa efficiente quæ differunt, differunt forma, & specie, num. 107.

Caut, verbum, de sui proprietate importat stipulationem, num. 161.

Ciuis quilibet secundum æquitatem iuris gentium tenetur subuenire necessitatibus sue patriæ, & consulere eius honori, & decori, num. 395.

Ciuis lex, & eius promissio prius fuit, quàm ius Prætorium, num. 709.

Ciuis obligatio quando concurrat cum naturali ante productionem actus, in eo naturalis habet se ut mater, ciuis ut pater, num. 457.

Clau-

Index, & Summaria.

Clandicatio contractus non est verisimilis, neque in iure toleratur, num. 664.

Clandicatio resultat, quando ex uno & eodem contractu unus obligaretur, alius non, & quando unus duplici obligatione, seu efficacius obligaretur, quam alius. nu. 669.

Compilatores videntur fuisse defectui, & malo ordine processisse ad explicandum capita obligationum in hoc titulo, num. 12.

Sed non possunt argui de imperfectione, ex quo de hoc tractant commodius alibi, nu. seq.

Et in hoc titulo voluerunt solum tractare de una specie obligationis, nempe verborum, ibid. nu. 14.

Compilatores tractaverunt de obligationibus, quare contrahuntur, num. 15.

Item que consensu, in ff. veteri, sub tractatu de reb. cred. & quare, ibid. num. eod.

Et ibi potuerunt tractare de oblig. verbor. num. 16.

Quare autem de ea tractaverint hic in ff. nouo. nu. 17.

Compilatorum intentio fuit, in hoc titulo tractare de stipulatione prout est iuris, seu producit effectum iuris, nempe obligationem verborum, secundum aliquos, nu. 27.

Sed falsum est prae-suppositum istorum, ibid. nu. seq.

Commune quod est pluribus rebus, & illis inest veluti genus, in ipsis rebus obtinet vicem materic, nu. 536.

Conceptio, dictio, importat idem quod forma, & solennitas verborum, num. 486.

Concurfus partium in eandem sententiam dicitur consensus, num. 145.

Condictio ob causam, habet locum in contractibus innominatis, ad reperendum id, quod traditum est, si ex alia parte non impleatur, num. 770.

Confessio extrajudicialis censetur pactum esse, nu. 440.

Non

Index, & Summaria :

- Non producit actionem regulariter, ibid. nu. seq.*
Geminata, habet vim iudicialis, & producit actionem, num. 442.
Censetur pactum, ibid. nu. 453.
Simplex non parit actionem, ibid. nu. seq.
Confessio facta presente, & tacente parte, praeiudicat postquam fuit acceptata, secundum communem opinionem, quae procedit, quando manifestè constat, quòd confessio emanat absolute in fauorem partis : at secùs quando certum est, quod continet fauorem partis presentis, nu. 313.
Confessio facta presente parte, non praeiudicat confitenti, nisi expresse sit acceptata, nu. 311.
Confessio facta presente & tacente parte, an praeiudicet cōfidenti statim, vel postquam est acceptata, controuersia iuris est, ibid. nu. seq.
Confessio geminata, actionem non producit, sed iam inductam tantum probat, num. 469.
Coniectura à solitis duci potest, & probat, nu. 195.
Coniectura ex quibus elicitur seu probatur implementum formæ, quando sunt efficaces, & concludentes, dicitur esse verè probatum implementum formæ, nu. 409.
Consensus esse non potest, nisi sit simultaneus, & contemporaneus, num. 255.
Consensus inest cuilibet contractui tanquam genus, n. 537
Constituere quis potest pro alio etiam inuito, num. 436.
Quid significet, num. 449.
Constitutum comprehendere potest omnes casus qui possunt deduci in stipulationem, num. 425.
Constitutum fieri potest quibuscumq; verbis, nu. 413.
Constitutum inducitur quomodocumq; quis loquatur, præsuppositis tamen alijs habilibus ad illud inducendum, num. 414.

• Con-

Index, & Summaria .

- Constitutum fieri non potest super debito civili, cui refragatur equitas Pratoria, seu naturalis, num. 435.*
- Constitutum inducitur, si constituens promittat animo constituendi, non autem animo promittendi iam debitum per stipulationem, nu. 420.*
- Constitutum requirit quod fiat ex interuallo post primum debitum contractum, quod in constitutum deducitur, secundum aliquos, ibid. nu. seq.*
- Constitutum post stipulationem inuentum est, nu. 707.*
- Constitutum non indiget expressa mentione precedentis debiti, secundum communem & veram opinionem, n. 417.*
- Constitutum quare producat actionem secundum communem, num. 437.*
- Continet geminationem conuentionis, vel pacti. nu. seq.*
- Actionem parit super obligatione ex debito etiam absq. geminatione pacti, nu. 445.*
- Actionem quare producat secundum Iasonem, nu. 447.*
- Habet secundum aliquos speciale nomen contractus, num. 448.*
- Quamuis non sit in puris terminis conuentionis, non tamen bene inferitur, ergo habet nomen speciale, nu. 450.*
- Actionem non producit, quia Prator in tali remedio constituti videtur exuberare aequitatem, nu. 451.*
- Constituti propria & specialis forma est ut pro debito precedenti constituatur, nu. 407.*
- Constituti remedium superfluum non est, quamuis ex pacto geminata actio nascatur, nu. 459.*
- Constituti virtus aliundè procedit, quàm à generatione pacti, seu conuentionis, nu. 427.*
- Constitutum accipi prout est actus legitimus & ordinatus ad obligandum, & ad producendum actionem, quæ dicitur de constituta pecunia, nu. 403.*

Con-

Index , & Summaria :

Constitutum quid sit, ibid. nu. 404.

Constitutum, ad hoc ut inducatur, necesse est, quod in eo fiat expressa mentio prioris debiti, ibid. nu. 405.

Constitutum ut inducatur, necesse est quod precedat debitum super quo fiat, nu. 406.

In constitutum deduci etiam potest debitum merè civile, num. 403.

In constitutum id solum deducitur, quod iure gentium efficaciter debetur, secundum aliquos, nu. 429.

Consentire, importat simul sentire, & dicitur consensus, id est simul sensus, nu. 254.

Consensus contrahentium debet esse coniunctus, & non ex intervallo in quolibet contractu communiter, nu. 586.

Consensus est loco materia, & verba sunt loco formæ in qua libet re, quæ desiderat materiam & formam, nu. 532.

Consensus in contractibus qui solo consensu perficiuntur, non consideratur tanquam genus, seu materia, sed ut species, seu forma, nu. 168.

Consensus inter contrahentes colligitur non solum ex his, quæ apertè exprimuntur, sed etiam ex eo quod tacitè resultat ex facto quod geritur, & ex eius circumstantiis, num. 696.

Consensus per quem inducitur pactum obligatorium, nõ requirit ordinem instigationis, & procurationis præcedentis ex parte acquirentis obligationem, nu. 330.

Consensus præsentis, tacentis, & commodum sentientis, fundatur in præsumptione legis, nu. 294.

Consensus præstitus super eo quod respicit futuram successionem, assumit naturam ultimæ voluntatis, nu. 755.

Consensus requiritur in omnibus contractibus de mundo, num. 562.

Consensus similis tunc interuenire debet in pactis secundum

Index & Summaria .

- dum Doctores communiter, nu. 151.*
- Consensus ad hoc ut simultaneus dicatur, secundum aliquos, debet eodem tempore nasci ante perfectionem pacti, & pari passu ambulare ad conclusionem illius, nu. seq.*
- Consensus ad hoc ut simultaneus dicatur, sufficit secundum Doctores communiter, quod duorum voluntates reperiantur simul concurrere tempore quo perficitur pactum, licet voluntas unius prius nascatur, & voluntas alterius nascatur postea, dummodò voluntas primi duret, ibidem, num. 153.*
- Consensum importare motum extrinsecum eorundem quo per loquelam exprimunt id placitum, nu. 222.*
- Continuatio Rubricæ, num. 1.*
- Continuatio Rubricæ communiter recepta, nu. 2.*
- Contractus cuiuslibet medulla est consensus contrahentiū, num. 534.*
- Contractus duplex, unus nominatus, & alius innominatus oritur ex forma contractus emptionis & venditionis, num. 644.*
- Contractus & conuentio sunt genus mediatum stipulationis, verborum verò conceptio, genus immediatum, num. 478.*
- Contractus factus & perfectus ad hoc ut transferatur in aliam formam alterius actus, requiritur quòd iuxta contractum transformandum sit à partibus appositum pactum contrarium substantialibus talis contractus, nu. 329.*
- Contractus habens nomen generis alijs speciebus cōueniens, dicitur innominatus, nu. 722.*
- Contractus innominatus & correspectiuus, non producit actionem ante implementum, nu. 719.*
- Contractus innominatus quando subrogatur in locum nominati, mutat naturam suam, & assumit naturam contractus*

Index, & Summaria.

- tractus nominati, num. 761.*
Contractus licet habeat nomen generale, si tamen tale nomē elegans sit, & forma talis contractus sit particularis, ille contractus nominatus dicitur, nu. 735.
Contractus ad hoc ut nominatus dicatur, sufficit secundum aliquos, quod nomen illius sit elegans, & quod illius forma sit propria & particularis, ibid. nu. 736.
Contractus litterarum obligationis requirit scripturam, in qua quis confitetur recepisse pecuniam & promissionem de illa restituenda, nu. 175.
Contractus litterarum cessat ubi locum habet stipulatio, ibi. num. 176.
Contractus nullus denominatur à consensu secundum Ripā, num. 561.
Contractus nullus valet absque consensu ipsorum contrahentium, nu. 628.
Contractus per interrogationem & responsionem de iure gentium non vocatur stipulatio, nu. 512.
Contractus duo contrarij & incompatibiles, ratione repugnantia & contrarietatis, resultare non possunt ex uno, eodemq; facto, nu. 663.
Contractus in dubio inniti & celebrati esse censentur, inter eos quorum nomina siue tituli exprimuntur, nu. 674.
Contractus inniti non possunt sine animo & consensu contrahentium, nu. 654.
Contractus innominati do, ut des, do ut facias, sunt de iure gentium, nu. 529.
Contractus iuris gentium per approbationem iuris civilis, non desierunt esse iuris eiusdem, nu. seq.
Contractus omnes de iure gentium sunt regulariter, n. 522
Contractus sunt facti, nu. 490.
Contractuum generales denominationes sunt quattuor, videlicet,

Index, & Summaria.

- delicet, re, verbis, litteris, consensu, nu. 564.*
Contrahendi facultas non restringitur, & arctatur, sed ampliat, & extenditur à lege, nu. 625.
Contrahendi modus per interrogationem & responsionem, notus erat de iure gentium, & est multum naturalis secundum Galliam, nu. 510.
Contrahentes aliquid agere censentur non solum quando id aperte exprimunt, sed etiam quando id colligitur tacite ex qualitate facti, nu. 680.
Contrahentibus licet se decipere usque ad dimidium iusti precij, nu. 666.
Conuenit, & Promisit, verba sunt generalia, & de sui aptitudine apta importare stipulationem, nu. 197.
Conuenit, verbum, importat actum plurium simultaneum, si ne ordine interrogationis precedentis, & responsionis subsequenter, ibid. nu. seq.
Conuenit, & promisit, verba, important explicitè actum unius, & implicitè actum alterius, nu. 200.
Conuenit, & promisit, verba, in instrumento apposita, importare stipulationem contra communem, nu. 208.
Conuenit, & promisit, verba de se sunt generalia, & applicabilia ad plures terminos, ibid. nu. seq.
Conuenit, & promisit, verba in instrumento apposita, important stipulationem secundum communem, quando scriptura esset facta inter mercatores, vel in terris Ecclesie, vel inter clericos, ibid. nu. 210.
Conuenit, verbum, non importat stipulationem, secus verbum, promisit, secundum eòdem Doct. sententiam, nu. 159.
Conuenit, verbum, secundum suam specialem significationem sibi attributam à lege, importat pactum nudum, nu. 173.
Conuenit, verbum, de proprietate importat pactum nudum ex auctoritate legum, num. 294.

b

Con-

Index & Summaria .

Conuentio est nomen generale ad omnem contractum & distractum, siue re, siue verbis, siue litteris fiat, vel per nuntium, vel per epistolam, siue tacite, siue expresse, nu. 113.

Conuentio est genus generalissimum, item genus subalternum, nu. seq.

Conuentio prout est genus generalissimum quid sit, nu. 115

Conuentio item, prout est genus generalissimum, pertinet tam ad homines, quam ad bruta, nu. 116.

Conuentio eodem modo sumpta, pertinet tam ad corpora, quam ad animas hominum, & brutorum, ibid. nu. seq.

Conuentio prout genus subalternum, pertinet ad homines, & potentiam rationalem animarum illorum, & euenit quando duo vel plures homines simul deliberant aliquid facere, nu. 119.

Conuentio directa ad obligandum importat idem quod pactum, & est genus subalternum, nu. seq.

Conuentio relata ad homines & eorum animas, & ad finem obligandi est idem quod pactum, nu. 122.

Conuentio & pactum quamuis quo ad sonum vocis & compositionem litterarum differant, idem tamen significant & sunt synonyma, nu. 127.

Conuentio simplex & nuda, antequam inuenta esset stipulatio, conueniebat omnibus contractibus, & per eam discerni non poterat, an mens contrahentium fuerit velle cum effectu contrahere, vel potius habere tractatum super contractu absq. conclusione, nu. 573.

Conuentionis in genere subalterno due sunt species, videlicet pactum nudum, & pactum vestitum quantum ad contractus, n. 121

D

D*ammum quod quis sua culpa patitur, sibi imputare debet, nu. 667.*

Datio si deducatur in contractum innominatum, ex eo non potest

Index, & Summaria.

- poteſt præciſè agi ad dandum, ſed ad intereſſe, nu. 752.*
Declarans nihil noui dicitur inducere, nu. 787.
Definitio bona debet continere principia intrinſeca ipſius rei definitæ, nu. 480.
Definitio conuerſi debet cum ſuo definito, nu. 492.
Intelligendum regulariter, non autem ſemper & neceſſario, nu. 498.
Definitio pacti & eius verba, cõueniunt omnibus generibus pactorum quomodocunque initorum, nu. 226.
Definitum debet omnino & in omni caſu conuerſi cum ſua definitione, nu. 499.
Deliberatio partium ſuper eo quod placuit, & conſenſerũt, dicitur pactum, & nomen tribuit cæteris actibus directis & ordinatis ad concluſionem & deliberationem, nu. 146.
Denominatio non debet fieri ab eo, quod in ipſa re obtinet vicem ſeu locum materiæ, & ſic generis, ſed ab eo quod tenet in ea locum formæ, & ſic ſpeciei, nu. 565.
Deſtinans facere actum vno modo, in dubio non cenſetur renunciare facultati illum alio modo meliori quo poteſt, faciendi, nu. 648.
Deus eſt natura naturans, nu. 65.
Deus non facit differentiam inter ſimplicem loquelam & iuramentum, nu. 389.
Deus non facit differentiam inter ſimplicem loquelam, & iuramentum, quando ex diuerſitate modi non variatur effectus, nu. 397.
Dei & natura præceptum animalibus in eorum creatione factum, nu. 66.
Dictum & promiſſum quomodo differant, nu. 132.
Distractus dupliciter cõſideratur; primo dum ſit verbo, & tũc ſolutio verbalis eſt conuentio, liberatoria nempe, & ſolutoria contractus, & obligationis, nu. 128.

b 2 Distr.

Index, & Summaria.

- Distractus secundo modo consideratus fit factus, & tunc non est conuentio; nu. 129.*
- Dolus excludit consensum, & facit illum abesse ab eo, qui dolo ad contrahendum inducitur secundum Galliam, & Nigr. num. 544.*
- Dolus non facit abesse consensum à contractu, sed à causa contractus, nu. 545.*
- Domus ut in esse constituatur, necessaria est paries, quæ est pars domus, nu. 727.*
- Donatio absenti facta non valet, nu. 281.*
- Donatio absenti facta per nuncium, vel epistolam, valet: quia voluntas donantis durare præsumitur, nu. 282.*
- Donatio facta præsentis & tacenti verbo tantum, non autem per traditionem, hodie dicitur perfici pacto nudo, n. 332.*
- Donatio facta priuato sine causa valet, nu. 334.*
- Donatio facta Reipub. per pollicitationem, non valet, sine expressione alterius causæ, ibid. nu. seq.*
- Donatio facta Reipub. differt à donatione facta priuato, ibi. num. 336.*
- Donatio nudo pacto inducitur, etiam eo casu quo fit præsentis & tacenti, nu. 297.*
- Donatio procedit ex mera liberalitate donantis, num. 585.*
- Donatio verbalis inducitur, si quis promittat per verbum, dono, exprimendo titulum per verbum executiuum, & in ea promissione procedit dispositio d. S. fi. nu. 357.*
- Donatio ista facta priuato, valet sine alia expressione causæ: facta verò Reipub. non valet per pollicitationem, sed requirit specificationem causæ ultra donationem, nu. seq.*
- Donatio Reipub. facta sine expressione causæ, quare non valeat, ibid. nu. 359.*
- Donationis contractus est stricti iuris, nu. 528.*
- Dos & fiscus equiparantur, nu. 371.*

Dotis

Index, & Summaria.

Dotis causa semper & ubique privilegiata est, nu. 374.

Dotis titulus dicitur esse onerosus ex parte mariti, numero 340.

Dotis titulus non est absolute onerosus ex parte mariti, sed eo tantum respectu, quia per eam maritus debet sustinere onera matrimonij, nu. 342.

Dotis titulus non est adeo onerosus, sicuti titulus emptionis, & alij, qui sunt mere onerosi, ibid. nu. 344.

Duae species diuersae contractuum compatibilium ex uno eodemq; facto resultare possunt, nu. 661.

E

Edicta Praetorum non habuerunt legis auctoritatem ante eorum approbationem, nu. 89.

Effectus obligationis in genere quid sit, nu. 53.

Effectus obligationis in genere est actio generaliter sumpta pro instrumento, quo res obligata trahitur ad finem, in quem tendit obligatio, ibid. nu. seq.

Effectus medius, seu remotus obligationis in genere est traditio, & consecutio rei, quae in obligatione est, ibid. num. 55.

Effectus duo diuersi non solum ad eundem finem tendentes, sed etiam ad diuersum, resultare possunt ex uno, eodemq; actu, nu. 641.

Emphyteusis & sponsalitia largitatis contractus, de iure Digestorum non erant cogniti, & primus à Constantino, alius à Iustiniano fuit introductus, nu. 509.

Emptionis & venditionis contractus, est vltro citroq; obligatorius, nu. 689.

Epistola in d.l. Charidemus, missa non fuit Reipub. sed cuidam tertio, nu. 268.

b 3 Epi-

Index, & Summaria.

- Epistola quam muneris edendi gratia absens quis emisit, compelli ad editionem muneris nemo potest, nu. 260.*
Error excludit consensum, atque illum impedit, nu. 546.
Est, verbum, dicitur verbum substantiuum, & substantiam demonstrat, nu. 244.
Est, verbum est magis expressiuum veritatis, nu. 190.
Ethimologia significat importantiam vocabuli quo ad sonum vocis, nu. 126.
Ethimologia conuentionis & pacti licet sint diuersae, conuentio tamen & pactum non differunt re vel substantia, num. 125.
Exceptio retentionis non supponit necessario aequitatem in qua fundetur, nu. 400.
Exceptio retentionis praesupponit naturalem aequitatem, num. 393.
Exempla non restringunt, nu. 412.
Exempla regulam non restringunt, nu. 570.
Experientia est rerum magistra, nu. 572.

F

- F** *Acultatem civilem homo ex se & iure suo non habet, sed ea à lege illi conceditur, medianibus quibusdam medijs ordinatis ad illam producendam, & est iuris, nume. 467.*
Factum praeter animum & intentionem non attenditur, nume. 629.
Fallentiam allegans, necesse habetur eam probare, nu. 524.
Fictio est quod A, & B, significet promittis, & promitto, nume. 604.
Fictio non potest ab homine induci, nu. 605.
Fidei datio & acceptatio producit obligationem naturalem, num.

Index, & Summaria.

- nume. 548.
- Fidei datione & receptione ex duabus vel pluribus volūtatibus, quæ separate & libera erant, una inuiolabilis voluntas constituebat, nu. 149.*
- Fidei obseruantia in pollicitationibus maximè dependet ex actu receptionis, nu. 398.*
- Fideiussio propriè illa est, quæ inducitur mediante stipulatione, secundum Buttigel. num. 704.*
- Fideiussio est de iure gentium, & ante stipulationem, nume. seq.*
- Fideiussit, verbum, necessario importat stipulationem, nume. 160.*
- Fideiussoris promissio valere potest absque stipulatione per constitutum, ut ante poterat, secundum opinionem aliquorum, nu. 706.*
- Firmitatis effectus est quid præcipuum & peculiare ipsius stipulationis, nu. 777.*
- Fiscus & Princeps est fons omnium priuilegiorum, nu. 372*
- Finis & primum in intentione, & ultimum in executione est, nu. 52.*
- Formare est idem quod perficere, nu. 44.*
- Forma est ordinata quadam series rem aliquam adducens ad substantiam, nu. 484.*
- Forma est illa quæ dat esse rei, nu. 513. & 566.*
- Forma est perfectus status rei, nu. 45.*
- Forma est quid indiuiduum, quod non recipit interuallum temporis, nu. 587.*
- Forma debet impleri specificè, & ad unguem, & non per æquipollens, nu. 607.*
- Forma impleri potest per æquipollens, quando ille qui eam inducit à principio respicit ad effectum actus, & non ad modum explicandi illum, nu. 411.*

b 4 *Forma*

Index, & Summaria :

Forma obligationis in genere est ipsa necessitas vinculi, nume. 42.

Forma cuiuscunque rei est unum & idem cum perfectione ipsius rei, ibid. nu. seq.

Forma plantarum est vigor quo planta vegetant ; materia verò earum est ipsum lignum, nu. 47.

Forma animalium est sensus seu vis sentiendi, nu. seq.

Forma pollicitationis deducta esse dicitur, eo ipso quod aliquis ultro promittit aliquid alicui siue præsenti, siue absenti, nu. 321.

Forma pollicitationis constituta, licet à parte præsente sit acceptata pollicitatio, ille tamen actus acceptationis incontinenti factus, non potest alterare formam pollicitationis iam perfectam, ibid. nu. seq.

Forma stipulationis quare consistat in interrogatione præcedente, & responsione subsequente, nu. 570.

Forma verborum quibus utuntur partes in contrahendo, si patitur ut contractus qui fit, transeat in aliam formam contractus, fit transformatio in eam, nu. 328.

Forma unius non est communis formæ alterius rei diuersæ speciei, nu. 500.

Formæ legis satisfieri debet, nec satis est quod satisfiat rationi ipsius legis, nu. 588.

Ea quæ sunt de forma, debet exprimi, & ad unguem adimpleri, nec sufficit quod tacite, & ex coniecturis constet de relatione ad ea, nu. 408.

Formula stipulationis non erant de iure gentium, nu. 526.

G

G *Eminatio nihil operatur quando fit incontinenti, nume. 422.*

Genus

Index, & Summaria.

- Genus definitionis debet esse proprium, nu. 473.*
Genus proprium stipulationis est contractus vel conuentio,
ibid. nu. 474.
Genus in definitione importat materiam, differentia verò
formam diffiniti, nu. 477.
Genus duplex reperitur mediatum & immediatum, n. 478.
Genus proprium definitionis illud est, quod in ea designat
tantum materiam ipsius definiti, nu. 485.
Gloss. in l. si conuenerit, la prima, ff. de pactis, explanatio, nu.
me. 426.

H

- H***abilitas non potest attribui actibus nisi ab ordinatio*
ne legis, seu auctoritate publica, nu. 461.
Homo habet duplicem facultatem, nempe naturalem, & ci-
uilem, nu. 465.
Homo priuatus non potest per se creare, seu facere ius dispo-
situm, nu. 39.
Hypothecaria actio pendet ex prima obligatione debiti, nu-
me. 745.

I

- I***am, aduerbium, denotat temporis interuallum, nu. 423.*
Iam, aduerbium, in l. 2. C. de constit. pecu. positum, impor-
tat omne debitum precedens constitutum siue inconti-
nenti, siue ex interuallo, nu. 428.
Incontinenti facta & illa quæ contractui insunt, parifcan-
tur, nu. 639.
Insinuatio in donatione inuenta est ad euitandas fraudes,
nume. 589.

Insti-

Index & Summaria .

- Institutio heredis est forma testamenti, nu. 488.*
Institutio heredis in testamento, non est tanquam genus, sed est ipsum testamentum, seu pars ipsius substantialis, nu. 726.
Instrumentum continetur nomine probationis, nu. 164.
Intellectus tenendus non est qui legem restringit, nu. 306.
Intellectus varij ad l. Charidemus, ff. de pollicit. nu. 262.
Interpretatio ea facienda est, qua facit praesumi actum, nume. 169.
Interpretatio fit contra se fundantem in verbis dubijs in contractibus, quando verba sunt omnino ambigua, & non possunt recipere interpretationem à lege, vel ratione, vel ab eo, quod est verisimile, nu. 183.
Interpretatio in dubio facienda non est, ut ex eodem facto resultent duo diuersi contractus, nu. 660.
Interpretatio in contractibus fit contra eum, qui potuit apertius loqui, & non fecit, nu. 194.
Interrogatio & responsio inducit dationem & receptionem, seu acceptionem fidei, nu. 547.
Interrogatio & responsio, omnino & certitudinaliter demonstrat firmam, atque inuariabilem voluntatem contraheentium, nu. 574.
Interrogatio & responsio semper & necessario demonstrant magis deliberatam voluntatem, nu. 580.
Interrogatio & responsio ex quibus conficitur stipulatio, debent significari ex verbis, nu. 599.
Interrogatio & responsio ex quibus conficitur stipulatio, debent elici immediatè ex ipsis verbis, & communi & naturali sensu, seu significatione, nu. 603.
Interrogatio & responsio sunt de forma stipulationis, nume. 606.
Interrogatio & responsio non colligitur, ex A, & B, sed ex con

Index, & Summaria.

- conuentione precedente ipsorum contrahētium, nu. 614.
Interrogatio & responsio super actibus alijs de se validis,
& vestitis, non arguit stipulationem, nu. 653.
Interrogationis & responsionis expressio, est de forma stipu-
lationis, nu. 617.
Interrogationis & responsionis verba, non censentur esse
prolata casu fortuito, sed animo deliberato, nu. 636.
Iurans dicitur procedere deliberatè ad actum, nu. 456.
Ius importat idem quod iussus, seu iussum, nu. 35.
Ius naturale quid sit, nu. 64.
Ius gentium quid sit, nu. 71.
Ius gentium dicitur naturale, quia à Deo prouenit ut natu-
rale, nu. 72.
Ius gentium deriuatur ex principijs naturalibus, & con-
stat ex conclusionibus, quæ fiunt ex præmissis naturali-
bus, nu. 78.
Ius gentium formant & constituunt conclusiones iuris na-
turalis, nu. 79.
Ius gentium quatenus deriuatur à principijs naturalibus,
potest dici à natura prouenire, & quod sit præceptum na-
turae, nu. 80.
Ius gentium quatenus constat ex conclusionibus elicitis per
ratiocinationem omnium hominum, potest dici quod sit
præceptum commune rationis omnium hominum, nu. 81.
Ius gentium duplex est, secundum Doctores communiter,
primarium & secundarium, nu. 82.
Ius gentium secundarium quid sit, nu. 83.
Ius gentium primarium absque vlla ratiocinatione produci-
tur à Deo, seu natura per infusionem, nu. 84.
Ius gentium secundarium produciitur à diuersa causa à pri-
mario, nu. 85.
Ius gentium secundarium est tantum bonum, sed non sem-
per.

Index, & Summaria.

per equum, prout est semper ius gentium primum, num. 86.

Ius gentium primum procedit quoad executionem suae obligationis, eo ferè modo quo ius naturale, nu. 93.

Ius gentium secundarium, quoad executionem suae obligationis processit mediante stimulo exteriori, ordinando magistratus qui cogerent ut implerentur obligationes, num. 97.

Ius gentium primum differt à secundario qualitatibus, & effectibus inseparabilibus, nu. 108.

Ius gentium primum semper bonum & equum est, secundarium multoties iniquum, nu. seq.

Ius gentium primum producit suos effectus solo impulsu naturalis rationis, & sine scriptura, secundarium lege scripta, vel usu, nu. 110.

Ius gentium considerari potest in genere, & in specie, sicut adoptio, manumissio, & iurisdictio, nu. 112.

Ius gentium est unum tantum respectu formae habens duas qualitates extrinsecas sibi attributas à tempore, secundum Socin. iun. & Bolog. nu. 104.

Ius gentium differenti inter se forma aliud est primum, aliud secundarium secundum communem & veram sententiam, nu. seq.

Ius gentium primum differt à secundario causa efficiente, nu. 106.

Ius Canonicum quid sit, nu. 91.

Ius Canonicum respicit principaliter salutem animae, n. 582

Ius Canonicum in dubio facit interpretationem qua animae consilium sit, nu. seq.

Ius Civile quid sit, nu. 87.

Ius Civile procedit quo ad executionem suae obligationis per viam actionum, nu. 99.

Ius

Index, & Summaria:

- Ius Prætorium quid sit, nu. 88.*
Ius Prætorium temperavit & supplevit ius civile per æquitatem naturalem, nu. 90.
Ius Prætorium procedit quo ad executionem sue obligationis, sicuti ius civile processit, nu. 101.
Ius Pontificium procedit eodem modo per actiones quas induxit ubi æquitas naturalis exposulat, & versaretur periculum animæ, nu. seq.
Ius Pontificium plenius de actionibus providet, quàm ius civile, num. 103.
Ius naturale procedit ad executionem sue obligationis inferendo stimulum in potentia vegetativa, & sensitiva animalium quo moventur ad faciendum bonum sibi imperatum absq. alio instrumento exteriori, nu. 92.
Ius ex quo emanat obligatio in genere, comprehendit sub se quinque iura disponentia vario modo circa effectum obligationis in genere, nu. 56.
Ius sumitur dupliciter, videlicet pro iure disponente, & pro iure disposito, ibid. nu. seq.
Ius disponens quid sit, ibid. nu. 58.
Ius dispositum quid, ibid. nu. 59.
Ius quatenus terminus generalis, ad ius disponens, & ad ius dispositum, derivatur diverso modo à suo verbo, Iubeo, num. 60.
Ius quatenus designat ius dispositum, derivatur à futuro infinitivi, & est idem quod iussus, nu. 61.
Ius accipitur & pro iure disposito, & pro iussu iuris disponētis, ibid. nu. 62.
Iuris descriptio per Iustinianum in titulo Institutionum de iure naturali gentium & civili, est simplex, superficialis, & per effectus tradita, ut potius intelligerentur iura ibi tradita, quàm iuris quidditas, nu. 63.

Iuris

Index, & Summaria :

Iuris naturalis causa quæ sint, nu. 70.

*Iuris gentium executio producit religionem erga Deum, ob
sequium erga patriam, & parentes, & fidei obseruatiã,
num. 94.*

*Iuris ciuilis finis est, bonum publicum, & utilitas priuato-
rum, & non adeo curat salutem animæ, sicut ius Canoni-
cum, nu. 584.*

*Iure ciuili tenetur, qui tenetur iure gentium per approbatio-
nem de illo factam à iure ciuili, nu. 503.*

*Hoc iure, hæ dictiones denotant specialitatem, & in contra-
rium esse ius commune, nu. 519.*

*Iusta causa pollicitationis Reipub. facta sunt, puta, ob hono-
rem decretum, vel decernendum, nu. 353.*

L

Legitimè factum ab initio, ex casu superuenienti muta-
ri non potest, nu. 326.

*Lex confirmans aliquem actum, simpliciter illum roborat,
& efficacem reddit, nu. 402.*

Lex debet facere ad titulum sub quo situatur, nu. 651.

*Lex ex mente loquentis elicit, ut verbum, promisit, impor-
tet stipulationem, contra proprium significatum talis ver-
bi, nu. 180.*

Lex fundat præsumptionem super verisimili, nu. 295.

Lex imitatur naturam, nu. 431.

Lex intelligi debet de casu dubitabili, nu. 649.

*Lex quæ ambiguum sensum habet, non potest adduci cõtra
communem, nu. 305.*

*Lex quæ non loquitur in terminis quæstionis, allegari non
meretur, nu. 743.*

*Lex roborat pollicitationem ob fauorem, & utilitatem pu-
blicam,*

Index, & Summaria!

- blicam, nume. 380.*
Lex, Charidemus, ff. de pollicit. loquitur de pacto, non polli-
citatione, secundum Gallia, nu. 267.
Lex, lecta, ff. si cert. pet. reputatur difficilis in suo intellectu,
nume. 206.
Lex, si stipulatus, vers. verum si emptor, ff. de usur. explica-
tur, nu. 740.
Lex, si tibi, & ibi glo. C. locati, explanatur, nu. 416.
Lex 3. de constit. pecun. explicatur, nu. 433.
Legis interpretatio & subauditio, quod interrogatio prae-
cesserit, non est necessaria in litterarum obligatione, nu-
me. 181.
Legis, Charidemus, de pollicit. explicatio, nu. 261.
Legis, pactum, ff. de pollicit. explanatio, nu. 236.
Legis, pactum, vers. sic. equissimum, declaratio, nu. 401.
Legis, puberem, C. de iure deliber. explanatio, & intellectus
aliquorum, nu. 642.
Legis, sciendum, §. dictum, de adil. edic. explanatio, nu. 310.
Legis 2. C. de rescind. vend. remedium generale est, & com-
petit ex quocunque contractu quis ledatur ultra dimi-
diam, nu. 758.
Legis, si legati, & eius glossae declaratio, nu. 756.
Legis, si stipuler, §. fin. ff. de verb. oblig. declaratio secundum
modernos Patavinus, nu. 646.
Legis, si stipuler, §. fin. ff. de verb. oblig. intellectus, nu. 697.
Legibus obtemperare est equum, nu. 394.
Liberatio ipso iure per donationem inducitur prater ipsam
acceptilationem, nu. 713.
Liceri est precium offerre in autione, seu venditione rei pu-
blicè exposita ad vendendum, nu. 216.

Mali-

Index, & Summaria!

M

Malitia inter homines, crescebat, quando inductū fuit
ius gentium secundarium, & potentia superior ani-
ma contemnebatur à potentijs inferioribus, nu. 98.

Maritus recipiendo dotem, vel eius promissionem, nihil di-
minuit de suo patrimonio, nu. 343.

Materia duplex est, nu. 482.

Materia alia est ex qua, alia circa quam, nu. 538.

Materia ex qua, quæ sit, ibid. nu. seq.

Materia circa quam, quid sit, ibid. nu. 540.

Medulla cuiuslibet contractus est consensus contrahentium,
num. 534.

Modus iste loquendi: vendis talem rem pro centum? non im-
portat seu inducit obligationem aliquam in persona ip-
sius interrogantis, nu. 691.

Modum non curamus, dummodo habeamus effectū, nu. 647.

Monstrum est, quod una filia nascatur ex duobus masculis,
num. 430.

Motus qui præcedit motum exteriorem corporum, est motus
anime, qui in animalibus est in potentia sensitiva, in ho-
minibus verò in potentia rationali, nu. 118.

Mulier est socia communis vite ipsi marito, nu. 550.

Mutus annuens capite vel humeris, paci sci potest, nu. 225.

N

Natura contractus emptionis importat ut res tradatur,
& de evictione caveatur, nu. 673.

Natura quæ est necessaria ad ipsam rem, est forma rei, n. 50.

Naturalis equitas fundamentum est constituti, nu. 434.

Naturalis obligatio duplex est, & non unam actionem pro-
ducit, num. 439.

Natio-

Index, & Summaria.

Naturalis obligatio non oritur ex pollicitatione, secundum opinionem Iasonis & communem, nu. 381.

Oritur ex consensu, nu. 382.

Nascitur ex eo actu in quo interuenit datio, & receptio fidei, nu. 383.

Oritur ex consensu, vel ex aequitate approbata à iure gentium, nu. 385.

Oritur ex pollicitatione secundum Abbatem, nu. 387.

Naturalis obligatio nascitur ex consensu, nu. 515.

Naturalis obligatio non semper nascitur ex consensu, sed solum in casu ubi cum consensu concurrat naturalis aequitas, nu. 549.

Naturali aequitati repugnat quod quis obligetur, sibi ipsi imponendo necessitatem suae voluntati libera, nu. 386.

Naturalem facultatem homo habet ex se, circa res suas, & personam suam, & ea facti est, nu. 468.

Naturaliter tenetur qui de iure gentium obligatur, nu. 514.

Necessaria ad actum quando interueniunt, praesumuntur disponentes voluisse facere illum actum, nu. 637.

Nemo sine actione experitur, nu. 399.

Nomina inuenta sunt ad res designandas, nu. 567.

Nostra facimus quibus authoritatē nostrā impartimur, 504.

Nova persona interueniens per alium contractum quam per stipulationem, non inducit nouationem, nu. 717.

Nouari non poterant obligationes iuris gentium consensu, vel re contracta, nisi prius in stipulationem deducerentur, nu. 710.

Nouari possunt absque stipulatione, obligatione, re, vel consensu contracta, nu. 711.

Nouatio magis de facili fit per stipulationem, quam per alium contractum de mundo, nu. 716.

Nuncium vel epistolam mittens, non statim quod mittit, c vult,

Index, & Summaria.

vult, vel sentit, sed suspendit suam voluntatem in tempus quo nuncius vel epistola perveniāt, & per talem nuncium vel epistolam, loquitur, & suam voluntatem representat illi absenti, eo tunc, quo reicipit, nu. 258.

O

- O**bligari sibi ipsi nemo potest, nu. 350.
Obligatio est creatura iuris disponentis, & est ius dispositum, nu. 38.
Obligatio ad antidota, est obligatio informis, & quare, nu. 46
Obligatio ex maleficio, nascitur ex damno, rapina, furto, iniuria, nu. 10.
Obligatio contrahitur aut re, aut verbis, aut consensu, aut lege, aut necessitate, aut facto, nu. 11.
Obligatio in genere est de principiis concurrentibus ad deducendum illam in esse, nu. 31.
Obligatio in persona interrogantis inducitur per verba dispositiva, nu. 692.
Obligatio naturalis non nascitur quotiescunque consensus duorum adest, num. 240.
Obligatio non debet oriri & expirare eodem momento temporis, nu. 671.
Obligatio quatuor modis contrahitur, nu. 560.
In Obligatione dandi agitur ex stipulatione ad interesse, prater naturam stipulationis, in quam dari deducitur, num. 751.
Obligationes ex contractu & ex maleficio, sunt species obligationis, num. 5.
Obligationum quedam ex contractu, quedam ex maleficio, quedam ex varijs figuris causarum, nu. 4. & 9.
Operatio propria hominis est operari secundum virtutem, n. 73
Ope-

Index & Summaria .

Operatio secundum vitium declinans à medio & ab æquo, non est propria hominis, nu. 75.

Opinio eadem partium circa conclusionem eius quod tractatur, placitum dicitur, nu. 144.

Opinio Modernorum rejicitur, quatenus præsupponunt quod pollicitatio perfecta, & acceptata, habeat consensum duorum, & quod in alio non differat à stipulatione, nisi quod in pollicitatione non præcedit interrogatio, nu. 239.

Oppositorum eadem iuris dispositio, & disciplina est, nu. 618.

Oppositorum non est idem iudicium, neque eadem iuris disciplina, quando militat diuersa ratio in vno quam in alio, num. 619.

P

Pactum quid sit, secundum M. Tullium Ciceronem, n. 150.
*Pactum ad sui constitutionem requirit consensum verum ab utraque parte causatum facto ipsorum paciscen-
tium, num. 290.*

Pactum, de quo in l. fundi partem, ff. de contrahen. empt. est pars preij, nu. 768.

Pactum dicitur quasi fixum, seu firmum, & prouenit à verbo pango, quod significat idem quod figo, num. 147.

Pactum & conuentio cum sint ethymologata, sunt inter se diuersa, num. 123.

Pactum, genus esse non potest ad pollicitationem, num. 249.

Pactum in genere, est loco generis ad omnes contractus, n. 155.

Pactum in genere dicitur materia omnium contractuum, & est nudum, & informe, & consistit in mero facto duorum, plurium ve, num. 156.

Pactum, varias formas & vestimenta recipit, num. 157.

*Pactum aliquando, etiam hodie nudum remanet, quia à paciscen-
tibus non datur ulli vestimentum neque approbatur,
à iure Ciuili, num. 158.*

Index, & Summaria :

Pactum nec donatio absenti facta citra nuncium vel epistolam, non valet, secus in pollicitatione, nu. 241.

Pactum nudum arguit deliberatam voluntatem, num. 581.

Pactum nudum geminatum, an actionem de iure civili pareat, nu. 452.

Nudum iuratum producit actionem, nu. 455.

Pactum nudum ideo actionem non potest parere, quia à lege non recipit habilitatem, nu. 462.

Pactum nudum geminatum, non differt à pacto nudo simplici, nisi in hoc, quod arguis in paciscente maiorem deliberationem voluntatis, qui est effectus proveniens à facto hominis privati, quod non potest attribuire actui effectui iuris, cuiusmodi est actio, nu. 463.

Pactum nudum iuramento vallatum, non producit actionem secundum Bar. & magis communem opinionem, nu. 468.

Pactum nudum iuratum, si actionem produceret, id non propter geminationem, sed propter vinculum religionis proveniret, nu. 470.

Pactum nudum regulariter non producit actionem, nec efficax est ad eam inducendam, nu. 347.

Pactum nudum non producit actionem, nu. 443.

Pactum quomodo formetur, nu. 143.

Pactum simplex & generale comprehendit pactum nudum, & pactum vestitum, nu. 238.

Pacti duae sunt descriptiones, quae licet aliquantulum differant quoad verba, re tamen & effectui idem sunt, nu. 142.

Pacti expressi exemplum assignatur in donatione, in eo casu quo fit verbo, & perficitur pacto, nu. 231.

Pactum in l. 1. ff. de pact. definiri in genere expressum, tacitum, verum, fictum, & praesumptum, nu. 227.

Pacto nudo, non per stipulationem constituitur constitutum, nu. 419.

Pa-

Index & Summaria .

Pangendi modus antiquitus erat sollemnis, per dationem & receptionem fidei, nu. 148.

§. Si scriptum, Instit. de inuti. stipulat. intelligentia, nu. 162.

Pars integralis non potest stare & operari effectum, antequam sit coniuncta suo toti, num. 251.

Pars integralis habet necessariam relationem ad suum totum integrale, nu. 252.

Pars non est generalior toto, nu. 134.

Partes quando recedunt à contractu verbotenus promittunt virtualiter non contravenire, nu. 140.

Perinde, dictio, importat improprietatem, & similitudinem, num. 189.

Permutatio, & transactio non sunt contractus nominati, neque habent nomen specificum, sed generale, nu. 563.

Placitum & consensus dictiones in definitione pacti important duos actus paciscentium, nu. 220.

Placitum referri ad primum intrinsecum motum voluntatis tacite ipsorum paciscentium quo ipsi inclinantur, num. 221.

Plus & minus non faciunt differre specie, nu. 196.

Pœnitentia non habet locum in contractibus innominatis, quando super eis est interposita stipulatio, nu. 767.

Pœnitentia est locus in contractibus innominatis, ibidem, num. 766.

Pollicitatio quid sit, secundum veram & receptam sententiam, nu. 253.

Pollicitatio quid sit, nu. 211.

Pollicitatio non exigit consensum, & differt à pacto, numero sequen.

Pollicitatio derivatur à verbo, polliceor, quod inspecta origine, generale est, & adaptatur omnibus contractibus, eo modo quo verbum, promitto, ibid. nu. 213.

Index, & Summaria.

- Pollicitatio est actus obligatorius, ad quem formandum fuit assignata forma à iure, quod debeat interuenire in ea producenda promissio spontanea solius offerentis, nu. 317*
- Pollicitatio est actus nullus & inefficax ad agendū, nu. 346*
- Pollicitatio est actus minus perfectus quàm pactum, nu. 348*
- Pollicitatio generaliter facta non valet regulariter, & iure ordinario, nu. seq.*
- Pollicitatio est donatio facta verbo Reipub. nu. 298.*
- Pollicitatio ante acceptionem, est actus imperfectus, & nō considerabilis, nu. 217.*
- Pollicitatio differt à pacto, quia illa sit pars, istud verò sit totum, secundum glo. in Rub. C. de dot. promiss. nu. 245.*
- Pollicitatio est nomen legale, significans primam partem pacti, quando incipit explicari à solius offerentis promissione, à qua tāquam à principali denominetur suum totum, nempe pactum, ibid. nu. seq.*
- Pollicitatio nullo modo est pars pacti, ideo opinio glo. corrui, ibid. nu. 247.*
- Pollicitatio & stipulatio forma differant, nu. 242.*
- Pollicitatio facta sine causa iusta, non producit actionem, nume. 263.*
- Pollicitatio requirit expressionem iusta causa, ibid. nu. 264*
- Pollicitatio facta Reipub. si nō contineat expressionem iustae causa, exigit ad sui validitatem opus pollicitum inceptū esse fieri, ibid. nu. seq.*
- Pollicitatio in l. Charidemus, valet, quia inceptum edi fuit munus pollicitum, ibid. nu. 266.*
- Pollicitatio facta absenti citra nuncium vel epistolam, valida & perfecta est, nu. 333.*
- Pollicitatio facta Reipub. ob alias causas quàm ob honorem decretum, vel decernendum, dicitur fieri ex mera gratia pollicentis, nu. 365.*

Pol-

Index & Summaria

- Pollicitatio ob honorem facta, obligat pollicentem, & eius ha-
redem ad implendam pollicitationem, ibid. nu. seq.*
- pollicitatio Deo facta, dicitur esse votum, & obligat pollice-
rem, ibid. nu. 367.*
- pollicitatio Deo facta valet, etiam si in ea non sit expressa
causa, ibid. nu. 368.*
- pollicitatio causa dotis facta, valet, & ex ea agi potest, ibid.
num. 369.*
- pollicitatio causa dotis facta, non valet, secundum D. Ca-
millum Plaut. nu. 370.*
- pollicitatio habet consensum duorum sicut pactum à quo dif-
fert, quia consensus qui constituit pactum, debet exprimi
ab utraq; parte: at consensus qui inducit pollicitationē,
debet tantum esse expressus à parte pollicentis, à parte
verò acceptantis tacitus, nu. 219.*
- pollicitatio habet causam si ille qui pollicetur dicat ex cau-
sa dotis, vel sit pro dote, nu. 375.*
- pollicitatio virtualiter causam habet quando dotem simpli-
citer pollicetur aliquis, ibid. nu. seq.*
- pollicitatio dotis habet causam iustam & favorabilem, scili-
cet matrimonium, nu. 377.*
- pollicitatio dotis facta priuata per sona non valet secundum
Plaut. num. 378.*
- pollicitatio priuata per sona fieri potest, si subsit publica uti-
litas, & fauor publicus, ibid. nu. 379.*
- pollicitatio producit obligationem, etiam antequam sit acce-
ptata, ibid. nu. 384.*
- pollicitatio continet promissionem, nu. 390.*
- pollicitatio impleta producit exceptionem retentionis, nu-
me. 392.*
- pollicitatio in dubio praesumitur potius facta per iocum, quā
serio, nu. 351.*

Index, & Summaria.

Pollicitatio facta Reipub. quando recipiat efficaciam & auxilium à lege, & producat obligationem & actionem, numero 352.

pollicitatio non potest esse pars integralis pacti, nu. 250.

pollicitatio ob honorem decretum, vel decernendum, dicitur esse loco aris alieni, nu. 362.

pollicitatio quæ fit ab uxore marito præsentì, valet, nu. 339.

pollicitatio facta ex causa dotis marito præsentì, an sit pollicitatio vel pactum nudum, & an sit valida & efficax ad agendum, non levis est altercatio inter Doctores, n. 341.

pollicitatio quomodo à pacto differat secundum Crot. n. 229.

pollicitatio quid sit, & quomodo differat à pacto seu stipulatione secundum Pet. Loriotum, nu. 232.

pollicitatio & stipulatio non differunt inter se substantia, sed solum in modo concipiendi eas secundum eundem Loriotum, nu. 233.

pollicitatio quæ est solius offerentis promissio ex abrupto & impetu animi, auxilium à lege recipit, & producit actionem, nu. 237.

pollicitatio referri potest ad omnes actus obligatorios, numero 327.

pollicitatio Reipub. facta quare requirat expressionem causa ipsa, nu. 354.

pollicitatio semper utilitatem continet, siue ex ea promissum verum sit, siue non, nu. 309.

pollicitationis, quæ fit præsentì & tacentì ex causa non vili exemplum assignatur in promissione facta Reipub. ad honorem decernendum alicui, nu. 345.

polliceor, verbi generalitas hodie à iure civili quoad proprietatem restricta est ad unam tantum speciem actus obligatorij solius promittentis ultro, nu. 214.

polliceor, verbum, non est generale, et eius inspecta origine, 215

Polli-

Index, & Summaria.

Pollicitiū ob talem honorem, dicitur esse quasi debitum, num. 363.

pollicentem antequam acceptata sit pollicitatio pœnitere potest, num. 218.

pollicente mortuo, heres eius non tenetur, nu. 308.

potentia intellectus discursiva & ratiocinativa dicitur ratio, num. 76.

potentia rationalis animæ non erat in aliquo debilitata ante lapsum primi parentis, & potentia inferiores vtrò illi obediebant, quod idem etiam fuit proximo post lapsum tēpore, quo licet ipsa naturalis potentia esset aliquatenus fauciata, retinebat tamen adhuc imperium super alijs potentijs inferioribus, num. 95.

præceptum conservativum habet in se stimulum edendi, bibendi, dormiendi, & similium, & faciendi bonum, & fugiendi malum, nu. 67.

præceptum perpetuativum habet in se stimulum coniunctionis maris & fœminæ, procreandi & educandi prolem, numero 68.

præceptum naturæ animalibus in eorum creatione factum fuit insculptum & infixum animæ omnium animalium, & non in materia extrinseca scriptum, nu. 69.

præceptum naturæ ratiocinatione & discursu non eget, nec acquiritur, sed infunditur in creatione, nu. 77.

præfationis dicta censentur repetita in stipulatione, nu. 616
præsens & tacens ad sui incommodum non præsumitur consentire, num. 287.

præsens, & tacens, in his quæ sibi vilia sunt, præsumitur consentire, num. 284.

præsens & tacens, licet ad sui incommodum censeatur consentire, iste tamen consensus tacitus non est habilis ad inducendum pactum, nu. 285.

Pra-

Index, & Summaria :

- Præsentia cum taciturnitate cōsensum non inducit, n. 288.*
Præsentia, taciturnitas, et utilitas cōsensum inducūt, n. 289
præsentia, taciturnitas, & utilitas, non inducunt cōsensum,
neque pactum secundum Galliam, nu. 291.
præsentia, scientia, & utilitas præsentis, atq; tacentis absq;
alio factō positivo inducunt consensum, ibid. nu. 292.
præsumuntur partes in dubio velle id quod sibi est utile, nu
me. 635.
præsumptio fundatur super casu vero, & differt à fictione,
qua innititur falsitati, nu. 410.
præsuppositum super quo fundatur argumentum quando fal
sum est, necesse est quod ipsum argumentū corruat, n. 753
Prætor in suis dispositionibus semper attendit æquitatem,
num. 418.
Princeps & fiscus non censetur uti privilegys, sed uti iure
communi, nu. 373.
Princeps & Respub. negligunt donationes sine causa factas,
num. 360.
principia cuiuscunq; rei sunt quatuor, duo intrinseca, & duo
extrinseca, nu. 32.
principia intrinseca definitionis sunt materia & forma ip
sius definiti, nu. 481.
privatus promittens quod alicui simpliciter citra stipulatio
nem, sine expressione causa, donare non cēsetur, nec in eo
actū locum habet dispositio l. si quis argentum, §. fin. C. de
donat. nu. 355.
probatio debet esse concludens, nu. 525.
probatio dubia si possit reddi certa, vel iuris præsumptione,
vel alio modo relevat probantem ab onere probandi, nu
me. 170.
probatio quæ potest vario modo interpretari, in dubio debet
accipi in casu, qui minus stringit, nu. 165.

Proba-

Index, & Summaria.

- Probatio ad hoc ut releuet, debet esse certa, nu. 166.*
prohibitum quod non reperitur, censetur permissum, n. 424.
promissio quid sit secundum Iasonem, nu. 130.
Quid secundum Bolognetum, nu. 133.
Est pars integralis pacti, nu. 135.
Dupliciter consideratur, videlicet in concreto, & in abstracto, nu. 137.
Adaptari non potest distractui sicuti pactum, nu. 138.
Item non potest adaptari contractui, qui re contrahitur, secus in pacto, nu. 139.
promissio arida à legibus appellatur pollicitatio, nu. 234.
promissio in l. si ita quis, de enict. non provenit ex stipulatione inita facto contrahentium, sed ex alia stipulatione tacita, & subintellecta à lege, nu. 493.
promissio nuda à legibus appellatur pollicitatio, nu. 234.
promissio vltro facta presenti & tacenti ex causa onerosa, vel saltem non utili, continet pollicitationem, secundum communem sententiam, nu. 338.
promissionis definitio ex Iasone saluatur, nu. 136.
promissionem vltro factam presenti & tacenti, etiam ex causa lucrativa, pollicitationem esse, & non pactum, contra communem affirmatur, nu. 316.
promissiones iudiciariae quamvis nudo pacto facta, casu quo tendunt ad ipsum iudicium coadiuvandum, producunt obligationem & actionem, nu. 703.
promissa servare aequum est, nu. 391.
promisit, verbum, de se & secundum suam proprietatem importat factum unius personae tantum, nu. 184.
promisit, verbum, habet naturam applicabilem ad plura, ibid. nu. seq.
Ut implicet interrogationem, fit per interpretationem restringentem eius significationem generalem, ibi. nu. 186.

Pro-

Index, & Summaria :

*Promisit, verbum, an importaret stipulationem in antecess
necessarium dubitabatur ante Iustinianum, nu. 187.*

*In scriptura positum hoc verbum, importat stipulationem,
& scriptura probat illam esse contractam, & hoc ex dispo
sitione Iustiniani, ibid. nu. 188.*

*Promisit, verbum, destinatum fuit per legem, ad stipulatio
nem concipiendam, & usurpatum in eius formula, nu. 163.*

*Promisit, verbum, est magis generale, verbo, conuenit, nu
mero 131.*

*Promisit, verbum, importat voluntatem unius ex contra
hentibus, & illius qui intendit se obligare, nu. 167.*

*Promisit, verbum, in dubio importat stipulationem, quia in
dubio censetur emanare ad precedentem interrogatio
nem alterius partis, nu. 199.*

*Promisit, verbum, in scriptura importat stipulationem, quia
de stilo Notariorum est in instrumentis apponere stipula
tionem, nu. 201.*

*promisit, verbum, potest apponi in scriptura litterarum obli
gationis, nu. 178.*

*promisit, verbum, de se & sui proprietate non importat seu
implicat interrogationem, seu stipulationem, sed in certis
casibus tantum, in quibus illam importat mediante inter
pretatione legis, nu. 179.*

*promisit, verbum, dubium & obscurum est, ideo fit interpre
tatio contra fundantem se in illo, nu. 182.*

*promittens etiam absque interrogatione, censetur promitte
re animo deliberato, & nemo dicere praesumitur id, quod
prius non agitauerit mente, nu. 578.*

*promittens, soluere quod pro colonis erogatum est, si per sti
pulationem promisit, ex stipulatu tenetur, si pacto nudo,
non tenetur, nu. 415.*

propositum in mente retentum, prodesse non potest, nu. 668.
proprie-

Index, & Summaria.

proprietas sermonis nascitur ex auctoritate Iuriconsultorum, num. 203.

publici iuris qua sunt, voluntate priuata persona tolli, vel alterari non possunt, num. 319.

Q

Qualitate inseparabili, quae differunt & effectu coniuncto, dicuntur differre specie, num. 111.

R

Ratio ad hoc ut bona sit, debet esse generalis ad omnes casus, nu. 444.

Ratio quare Iust. restrinxit verbum, promisit, ad stipulationem magis quam ad pactum, vel pollicitationem, n. 191.

Recipiens rem semper promittit tacite restituere vel dare, num. 141.

Regula in dubio inharendum est, nu. 634.

Regulae qui innititur, habet intentionem suam fundatam, num. 523.

Remedio l. si quis cum aliter, ff. de verb. oblig. accumulatur remedium l. 2. C. de rescind. vend. nu. 757.

Remedia plura habere nobis expedit, nu. 655.

Remuneratorium debitum recognoscere videtur ille, qui pollicetur ob honorem sibi decretum, & ille qui pollicetur ob honorem sibi decernendum, videtur polliceri loco precij ad illum, num. 364.

Renunciatio litis facta praesente parte, non pra iudicat, nisi illam iudex, vel pars, acceptet, nu. 314.

Renunciatio litis non est actus semper tendens de sui natura ad utilitatem partis praesentis, ibid. nu. 315.

Requi

Index, & Summaria.

Requisita à lege pro substantia seu forma actus, sunt iuris publici, seu respiciunt interesse publicum, nu. 318.

Res deducta in stipulationem est materia circa quam stipulatio versatur, non ex qua illa constat, nu. 541.

Respub. est quid intellectuale, & caret presentia visibili, & consensu humano, nu. 259.

Respubl. seu Vniuersitas denotant rem imaginariam, seu corpus intellectuale, nu. 300.

Respub. non habet presentiam, quæ solum cadit in res corporales, quæ locum occupant, nu. 301.

Respub. quamuis non habeat presentiam veram, habet tamen presentiam representatam, nu. 303.

Respub. representari potest dupliciter, per locum, & per Deuriones, nu. 304.

Rubr. hac quod malè videatur inscripta, de verbor. obligat. num. 23.

Congruentius fuit inscribere Rubr. de verb. obligat. quàm de stipulationibus, nu. 25.

Et quare, nu. 26.

Rubr. formare uno modo magis quàm alio, fuit arbitrariū, num. 29.

S

Scriptura de aliquo actu fit ad cautelam & utilitatem creditoris, qui eam procurat fieri, ut per eam in promptu habeat probationem eius quod in scriptura continetur, nu. 193.

Scriptura per quam inducitur litterarum obligatio, non requirit verbum, promissit, sed verbum, constituit, vel conuenit, secundum Fabrum, num. 177.

Sensus & voluntates absentium ut coniungantur, requiritur

Index, & Summaria.

- ur quod sensus unius manifestetur alteri per medium
et quoddam, puta per nuncium vel epistolam, nu. 257.
Sermo omnis continet verborum obligationem, & stipulationem, nu. 608.
Sermones generales sunt faciliores, particulares autem veriores, nu. 22.
Servus potest supplere in stipulatione impedimentum facti ipsius domini, nu. 518.
Servi pro noxa traditio non est in petitione seu obligatione, sed tantummodo in facultate soluendi, nu. 774.
Servi quo ad ius civile pro mortuis habentur, nu. 516.
Servi stipulandi potestatem mutuuntur à persona dominorum suorum, ibid. nu. 517.
Similia & eiusdem generis existens facilius se mutuo compatiuntur, nu. 645.
Sinonima sunt verbis contrahere, & stipulatione contrahere, nu. 650.
Situatio Rubricarum est arbitraria, nu. 18.
Stimulus & impulsus anime rationalis in statu innocentie, & aliquantulum post lapsum Adæ, erat effectus obligationis, & vice actionis fungebatur, nu. 96.
Stipulatio quid sit, nu. 471.
Stipulatio unde dicatur, nu. 552.
Stipulatio adiecta super actione noxali, non assumit naturam illius actionis, immò eam immutat, nu. 773.
Stipulatio an concipi possit per literam, seu elementum A, & B, stante conventionem, quod per literam A, intelligatur, promittis? & per B, promitto, nu. 596.
Stipulatio an fieri possit per hæc verba: Vendis? vendo, numero 621.
Stipulatio apposta iuxta contractum innominatum, facit quod in eo non sit amplius locus pœnitentie, nu. 714.

Appo-

Index, & Summaria.

Apposita iuxta conventionem nudam, ipsam confirmat, reborat, & vestit, & facit quod producat actionē, n. 714.

Idem est, quod interrogatio, nu. 723.

Non inest alijs contractibus, qui sine stipulatione non possunt constitui, ut genus, sed tanquam quoddam requisitum substantiale, ut in esse deducantur, nu. 724.

Licet conveniat omnibus actibus, non tamen convenit illis, veluti genus, imò quatenus convenit, dicitur esse ipsamet stipulatio, & ipsi actus dicuntur esse stipulationes, num. 728.

De se & secundum suam naturam considerata, est contractus merè verbalis, consistens in quadam forma verborum interrogandi & respondendi, nu. 729.

Nullam certam sedem habet cui insideat, nu. 730.

Est modus quidam, secundum quem possunt omnes contractus mundi celebrari, nu. 731.

Diuidua dicitur, si in stipulationem ducantur res indiuidue, nu. 733.

Stipulatio committi non potest per A, & B, secundum communem, & veram sententiam, nu. 597.

Stipulatio quibuscunque verbis contrahitur, dummodo congruenter respondeatur, nu. 598.

Stipulatio in esse non deducitur sine consensu, nu. 620.

Stipulatio contractui adiecta, an assumat naturam illius contractus distinguitur secundum Ias. nu. 775.

Stipulatio non assumit naturam contractus, super quo interponitur respectu effectus firmitatis, nu. 776.

Stipulatio conventionalis est accessoria, & imitari debet naturam precedentis conventionis cui adicitur, nu. 744.

Stipulatio de communi stylo Notariorum adijci solet quibuscunque conventionibus, nudis, & vestitis, nu. 656.

Stipulatio est firmitior contractus qui sit in mundo, nu. 778.

Stipula-

Index, & Summaria.

Stipulatio an & quō assumat naturam contractus super quo interponitur, secundum modernos Patavinos, nu. 779.

Stipulatio nunquam assumit naturam contractus, super quo interponitur, neque unquam immutatur, sed semper retinet suam naturam propriam, & secundum illam semper operatur suos effectus quos producit, secundum veram sententiam, num. 780.

Stipulatio etiam quando adijcitur super aliquo contractu precedente, dicitur esse dispositio principalis aqualiter, sicut ille contractus super quo interponitur, nu. seq.

Stipulatio remanet etiam extincto contractu, super quo fuit interposita, ibid. nu. 782.

Stipulatio interposita aliquando minus continet, seu comprehendit, quā ille contractus, qui eam precedit, & cui adijcitur, num. 783.

Stipulatio aliquando continet plus, quā contineatur in illo contractu, super quo interponitur, nu. 784.

Stipulatio est nomen equivocum, nu. 24.

Stipulatio est remedium iuris civilis: Constitutum verò de iure Pratorio, nu. 708.

Stipulatio extinguitur solutione eius quod debetur, numero 672.

Potest adaptari cuilibet contractui, & conventioni, numero 575.

Est contractus accessorius ad alios contractus, nu. 685.

Quatenus presupponit contractum negotium, dici potest accessoria, sed tamen respectu intentionis contrahentium dici potest aequè principalis, nu. 686.

Stipulatio habet verba loco materiae, nu. 471.

Stipulatio inducitur quocunque sermone utantur contrahētes, modo ad invicem seipsos intelligant siue per se, siue per rerum interpretem, nu. 609.

d Stipu-

Index, & Summaria :

Stipulatio interposita super aliquo contractu, an sit principaliter seu de per se, an verò accessorie ad illum contractum, nu. 738.

Stipulatio regulatur secundum naturam illius contractus, super quo interponitur, nu. seq.

Stipulatio interposita super contractu bona fidei, illius naturam imitatur, & adsumit, nu. 684.

Stipulatio inuenta est, ut nude conventiones vestirentur, & fomentarentur, nu. 652.

Stipulatio non potest fieri sine verbis, nu. 569.

Stipulatio non assumit privilegium ab actu super quo interponitur, sed ab ipsa causa actus, nu. 746.

Stipulatio est stricti iuris, & in ea non veniunt fructus, & accessiones, nisi à tempore litis contestata, nu. seq.

Stipulatio per quam obligatur fideiussor, omninò & verè accessoria est, nu. 748.

Stipulatio per quam obligatur debitor principalis, est aequè principalis, nu. seq.

Stipulatio non solum comprehendit id quod verbis exprimitur, sed etiam id quod est accessorium, & omissum modo certitudinaliter conyiciatur quod de eo tacitè sit actum ab utraque parte quod comprehendatur, nu. 750.

Stipulatio non valet sine causa, nu. 759.

Non contrahitur inter absentes per epistolam, vel nuncium, num. seq.

Quando subrogatur in locum contractus precedentis cui adyicitur, licet assumat naturam talis contractus, non tamen eandem naturam assumit quando non subrogatur, seu subintrat, sed adyicitur ab extra, nu. 762.

Dividua vel individua dicitur secundum naturam rerum quae in stipulationem deducuntur, nu. seq.

Interposita super contractu innominato, immutat natu-

Index, & Summaria.

XXVI

- ram illius, num. 764.*
- Est contractus stricti iuris, nu. 771.*
- Non imitatur naturam precedentis actus, cui adijcitur quo ad ea que sunt de natura intrinseca, seu de substantia stipulationis, sed solum quo ad effectus iuris, & quo ad ea, que sunt separata, nu. seq.*
- Stipulatio olim hanc solennitatem requirebat, ut per eadem verba fieret responsio, per que concipiebatur interrogatio, num. 590.*
- Stipulatio quando stat, separatur à primo contractu, substantie contractuum non confunduntur, nu. 741.*
- Stipulatio quare introducta fuerit, & ad quem finē, n. 698.*
- Stipulatio introducta fuit propter necessitatem, & propter utilitatem, num. seq.*
- Stipulatio item introducta fuit, propter promissiones fideiussorum, qui non possunt efficaciter sine stipulatione obligari, ibid. nu. 700.*
- Stipulatio non fuit introducta ob necessitatem, sed propter utilitatem tantum, secundum Soc. iun. nu. seq.*
- Stipulatio ob necessitatem causatiam, non tamen præcisam introducta est, ut pacta nuda vestirentur, & parerent actionem, & obligationem, ibid. nu. 702.*
- Stipulatio quare magis non denominatur à consensu, quàm à verbis, nu. 559.*
- Stipulatio quoad substantiam facti esse dicitur, nu. 489.*
- Per acceptilationem inducitur, sit ad tollendam, & non ad inducendam obligationem, & actionem, num. 495.*
- Inducitur per hæc verba: Vendis? Vendo, quamvis in ea non possit considerari explicitè promissio de dando, vel faciendo, nu. 497.*
- Introducta est de iure civili, nu. 501.*
- Stipulatio quod non assumat naturam actus super quo in-*
- d 2 serpo-

Index, & Summaria.

- interponitur, limitatur duobus modis, nu. 789.
- Stipulatio quando interponitur animo nouandi, prior contractus transfunditur in ipsam stipulationem, cum sua natura, & qualitatibus, nu. 790.
- Stipulatio respectu materie & inuentionis est de iure gentium, respectu verò formæ & solennitatis de iure civili, num. 520.
- Denominatur à forma, & in esse deducitur cum ea, ibid. num. seq.
- Est contractus stricti iuris, ibid. nu. 527.
- Ut inducatur, debent concurrere consensus interrogantis, & respondentis, & verba ipsorum contrahentium secundum Paulum, & Soci. nu. 531.
- Habet loco materie rem, seu factum, quod in eam inducitur secundum Albam, nu. 533.
- Tenet & valida est, licet à dolo causetur, nu. 543.
- Stipulatio se comparatur cum quolibet alio contractu, n. 662.
- Stipulatio semper in eadem substantia est, & permanet, numero 734.
- Stipulatio superat oēs alios contractus in firmitate, nu. 554.
- Stipulatio à stipe, id est, pecunia denominatur, nu. 555.
- Stipulatio dicitur à firmitate, & à verbo, stipo, stipas, quod idem est, quod obturo, seu condenso, & non à stipulo deducitur, num. 556.
- Stipulatio quoduplex sit, num. 557.
- Stipulationis antiqua solennitas hodie non est in usu, & sufficit, quod respondeatur congruenter ad interrogationem, num. 591.
- Stipulationis contractus compatibilis est cum quolibet alio contractu, nu. 627.
- Stipulationis contractus habet elegans & speciale nomen, num. 718.

Stipula-

Index, & Summaria.

- Stipulationis forma, seu modus diuersa nomina recipiunt secundum diuersitatem rerum, super quibus stipulatio interponitur, nu. 732.*
- Stipulationis contractus opus habuit forma admodum valida & clara, ad indicandum enixum consensum, & precisum ipsius promittentis, nu. 575.*
- Stipulationis contractus generalis est, & adaptabilis super quolibet alio contractu particulari, inuentus & excogitatus ad roborandos alios contractus, nu. seq.*
- Stipulationis contractus habet imperium super quolibet contractu, nu. 577.*
- Stipulationis forma consistit in ordine interrogationis precedentis, & responsionis subsequens, nu. 483.*
- Stipulationis formule non erant de iure gentium, nu. 526.*
- Stipulationis natura quæ est ambigua & obscura, declaratur & illuminatur à dispositione precedentis actus clari, num. 785.*
- Stipulationis declaratio ex precedente actu claro, non adiicit ipsi stipulationi nouam naturam, sed tantum detegit velatam ipsius naturam, nu. seq.*
- Stipulationis nomen formatur à stipula, nu. 553.*
- Stipulationis remedium ab initio, & in sui origine fuit inductum ex causa necessitatis, exposit facto autem, potuit extendi ad casus ubi non est necessitas, sed utilitas, n. 657.*
- Stipulationis requisita, nu. 530.*
- Stipulationis unum genus est, propriè & verè loquendo, quod distingui & diuidi potest in plures species, vel ratione causæ efficientis, vel rei in stipulationem deductæ, vel alia simili, nu. 558.*
- In Stipulationem venit illud idem quod erat deductum in precedentem contractum, quia verba stipulationis id comprehendebant, nu. 742.*

Index & Summaria .

- Stipulatione acquiritur nobis actio ad rem acquirendā, & sic fictè & civiliter per stipulationem acquirimus, n. 505.*
Societas est contractus nominatus, nu. 737.
Solennitas substantialis actus, privato favore introducta, à privato remitti non potest, nu. 320.
Solutio tollit omnem obligationem, nu. 643.
Sonus vocis, Matriculatus, non importat loquelam, nu. 612.
Per se, & immediatè nullum sensum seu intellectum denotat, ibid. nu. seq.
Species contractus magis dignoscitur ab eo quod re vera agitur, quàm ab ipso nomine, 670.
Specialia duo nō possunt cōcurrere circa idē, nu. 171. 356.
Spicas frumenti excutiens, non dicitur novam speciem frumenti facere, sed frumentum quod latebat in spicis detegit, nu. 788.
Spondeo, verbum, sponte seu ultrò, seu propria voluntate, & meapte natura, & sine requisitione importat promittere, num. 235.
Sublatio solēnitatis stipulationis, de qua in l. 1. §. si quis ita, ff. de verb. oblig. attributa fuit Vlpiano ob maximam reverentiam qua affectus erat erga Iurisconsultos, nu. 593.
Substantia & esse rei & forma rei important idem, nu. 49.
Substantialia actus à quibus contractus effectualiter assumit titulum & figuram, sunt attendenda, quando titulus contractus non exprimitur, nu. 679.
Substantialia & necessaria ad actum quando interveniūt, præsumuntur contrahentes voluisse cōficere actum illum in quo ea requiruntur, nu. 681.
Superfluum non est id, quod dubitationis tollendæ gratia exprimitur, nu. 579.
Suscipere, verbum, refertur ad recipientem, non ad promitentem, & merum factum denotat, nu. 754.

Tem.

Index, & Summaria .

XXVIII

T

TEmpus quod sequitur postquam quis voluit, verè non dicitur continere voluntatem illius, qui eo tempore nec vult, nec non vult, nu. 279.

Testamentum & successio ab intestato, sunt de iure gètium quoad inuentionem, nu. 508.

Testamentum ut in esse deducatur, necessaria est institutio heredis, nu. 725.

Titulus ff. de act. & obligat. non tractat de obligationibus in specie, sed generaliter de illis per viam diuisionum, num. 8.

Titulus seu nomen contractus, fere nunquam exprimitur, in contrahenda stipulatione, nu. 676.

Tituli seu nominis expressio ad qualificandum seu denominandum contractum, non magis attèditur, quàm effectus seu qualitas ipsius facti, nu. 677.

Totum constans ex partibus subiectiuis, dicitur genus, numero 248.

Tractare de aliqua re in genere quomodo intelligatur, numero 3.

Tractare de aliquo in genere intelligitur dupliciter, nu. 6.
Et quando tractatur de aliquo per regulas & doctrinas generales, dicitur tractari de eo in genere, nu. seq.

Tractatio à generalibus non semper est inchoanda, nu. 19.
Sed quandoq; à generalibus, quandoque à specialibus inchoatur, nu. 20.

Regulariter à generalibus tractatio inchoatur, ibid. nume. seq.

Transformatio contractus principaliter producitur à virtute patti in contractu apppositi, nu. 330.

Ven-

Index, & Summaria.

V

Venditio non contrahitur, si ego hodie dico, vendo, & Titius eo audito, cras dicat, emo, nu. 256.

Venditionis contractus stare non potest sine precio, nu. 759.

Vendis? vendo, verba haec non inducunt emptionem, & stipulationem simul, neque emptionem & venditionem tantum, sed solum stipulationis contractum, secundum veram sententiam, nu. 688.

Vendis? vendo, verba, nullum alium contractum important, quam stipulationem, quando ex abrupto & absque vlla precedente deliberatione super negotio de emendo & vendendo proferuntur, nu. 694.

Vendis? vendo, verba, important stipulationem & contractum emptionis, & venditionis, quando proferuntur super conclusione actus, & eo casu demonstrant mentem interrogantis non esse, simpliciter explorare animum interrogati, sed velle concludere contractum venditionis, numero 695.

Verbum quod potest assumi in genere & in specie, in dubio accipitur in specie, nu. 205.

Verba definitionis improprianda sunt ubi constat de mente, num. 228.

Verba haec, Vendis? vendo, non obligant ullo modo emptorem venditori, nu. 690.

Verba illa, Vendisne talem rem pro centum? secundum eorum proprium significatum, exprimunt in persona interrogantis voluntatem seu animum explorandi intentionem respondentis, & illum obligandi sibi ad id, quod in interrogatione continetur, quatenus sibi placeat, postquam certificatus fuerit de mente respondentis, nu. 693.

Verba

Index, & Summaria.

- Verba illa, verborum conceptio, in definitione Stipulationis designare proprium genus stipulationis, nu. 472.*
- Verba illa, verborum conceptio, in definitione Stipulationis non exprimunt proprium genus stipulationis, nu. 474.*
- Verba in definitionibus apposita ad designandum materiam definiti, designant aliquantulum apud Iuriscon. formam eiusdem, num. 487.*
- Verba in dubio capiēda sunt in potēiori significatu, n. 202.*
- Verba in dubio debent accipi in specie, nu. 174.*
- Verba necessaria sunt in contrahenda stipulatione, licet non curet lex qualia ipsa sint, & utrum importent interrogationem & responsionem secundum interpretationem quam faciunt partes, vel facit ipsa lex, nu. 610.*
- Verba non sunt de forma pacti, nu. 224.*
- Verba simpliciter non conficiunt formam stipulationis, sed ordo ipsorum verborum, seu ordinata series ipsorum verborum, cū quibusdā alijs circumstantijs adhibitis, n. 542.*
- Verba, Vendis? vendo, inducunt duos contractus, videlicet, emptionis, & venditionis, nu. 622.*
- Vendis? vendo, inducunt tantum emptionem, & venditionem, secundum opinionem multorum antiquorum, & recentiorum, cum magis sustentabilis dicatur in puncto iuris, num. 623.*
- Verba hac important executionem actus de presenti, n. 630*
Important etiam executionem facti in futurum, quātum ad intrinsecam aliam significationem, nu. 638.
Sunt congrua ad significandum stipulationem, quando ipsa stipulatio expresse & separatim adiicitur, iuxta contractum iuris gentium, secundum opinionem aliquorum, num. 640.
- Verba quibus concipitur stipulatio, important effectum obligationis in futurum, num. 631.*

Verba

Index, & Summaria .

Verba quibus concipitur stipulatio, important effectum obligationis in futurum, nu. 631.

Verba inuenta sunt ad indicandam voluntatem, ibidem, num. 633.

Verbis in dubio inhaerendum est, nu. 624.

Verba Rubr. sufficit esse talia, ut aptè demonstrent quid contineatur in nigro, num. 30.

Verisimile est quem semper velle id quod est sibi utile, licet id non exprimat, nu. 296.

Verisimile non est partes voluisse facere actum elusorium, num. 192.

Vestimenta pactorum in effectu sunt forma informantis pactum nudum sine consensu, nu. 535.

Virtus est habitus in medio, seu aequalitate consistens, numero 74.

Vlpianus Iurisconsultus floruit tempore Alexandri Imperatoris, nu. 562.

Vlpianus licet haberet auctoritatem iuris condendi, in illis casibus particularibus, super quibus suum consilium præstabat, tamen non habebat auctoritatem iuris condendi per modum & viam legis perpetua, & vniuersalis, seu generalis, nu. 594.

Vlpiani opinio poterat habere alios Iurisconsultos, qui contradicerent, & poterat non seruari, nec esse approbata, num. 595.

Vnitas est principium numeri, & non numerus, nu. 615.

Voluntas acceptantis pollicitationem, non potest facere, ut illa transeat in pactum, nu. 323.

Voluntas deliberata & stabilita, durare præsumitur quousque non reuocetur non sic voluntas vltima, & ex abrupto emanata, nu. 283.

Voluntas duorum desideratur in quolibet actu obligatorio, nu.

Index & Summaria .

numero 168.

Voluntas expressa utriusque partis, non est necessaria in pactis, num. 286.

Voluntas paciscentium libera est quoad mentem legis, numero 626.

Voluntas talis praesumitur, qualis ex verbis elicitur, ibid. num. 632.

Voluntas pollicendi & donandi Reipub. apparet ex insertione causae iustae in donatione, vel ex eo quod res pollicita, vel donata capta sit praestari, nu. 361.

Voluntas pollicentis non dicitur durare, nu. 280.

Voluntas pollicentis quae semel adfuerit à principio, deinceps durare praesumitur, donec illam non reuocat, nu. 275.

Voluntas est quedam res, quae habet esse instantaneum, tam respectu productionis, quam durationis, ibid. nu. 276.

Voluntas, est deliberatio animi intelligentis, & eligentis id quod vult, ibid. nu. seq.

Voluntas, post eius creationem potest manere in suspensio, num. 278.

Votum & pollicitatio equiparantur, nu. 388.

Vouens ex voto non obligatur, ex eo solum quod simpliciter voueat, sed requiritur quod perveniat ad actum observandi votum, & non stet in nuda pollicitatione, nu. 396.

Vsuræ super quarum solutione manavit conventio, censentur permissæ per stipulationem, nu. 207.

Vxoris paupertas & calamitas, debet esse communis viro ipsius, nu. 551.

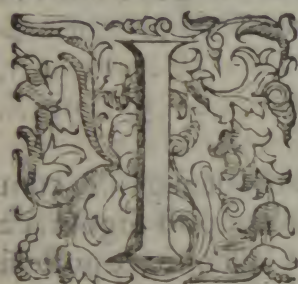
HIERO-

HIERONYMI

PAPPONII PATRICII

PISANI L. C. CLARISS. &c.

Interpretatio Rub. ff. de verb. obligat.



N explicāda materia huius Rubricæ ff. de verb. oblig. scribentes vario modo procedunt, unusquisq; pro libito ordinem quem tenere excogitavit prosequendo. Nam quidam nihil præmittere voluerunt, vt Bart. & antiqui; Imola verò & Moderni aliqui, de cōtinuatione Rubricarum satis extrarem multa dixerunt; Bald. autem Nouell. & cum eo Azo, & pleriq; Moder. contractuum & obligationum originem & naturam ab initio mundi explicare cepērunt. Ias. quem Ripa, & commu. posteriores sequuntur, a sex terminorum declaratione initium fecit; & denique in tantorum Scriptorum numero, nemo fuit qui in alterius vestigijs sua ponere voluerit; Ego verò post Rubr. continuationem, de qua re breuiter Ias. & cōmune iter ingrediendo, eius, & illius sequacium vestigia calcare decreui, diligenter eorum dicta examinando, superflua resecando, falsa redarguendo, & ex propria officina pleraq; in medium afferendo, ad studioforum ingenia exercenda, & veritatem indagandam meo iudicio non parum accommodata; Diuino ante omnia implorato præsidio, sine cuius fundamen

A to

2 *Hieronimi Papponij Interpretatio*

to nullius boni operis fieri potest edificium, cap. cum Paulus, 1. q. 1.

Et dimissis multis quæ per Doct. dicuntur de utilitate, frequentia, & subtilitate huius materiæ, immediate rem ipsam aggredior.

- 1 Et ante omnia continuandus est titulus noster ad præcedentia, qui secundum glos. Rub. sic connecti potest, videlicet; supra dictum est de obligationibus in genere, modò in specie dicendum est de obligationibus verborum. Quæ continuatio glos. est communis,
- 2 & de communi testatur Gallia. hic, num. 5. Torniel. 161. Leo. 385.

- Contrà quam tamen continuationem glos. & communem aliqua obijciunt hìc Moder. post Signor. de Homod. in Rubr. ista. & primò Gallia. hic, & post eū Ripa. nu. 56. mouentur contra glos. quia ipsa præsupponit, quòd supra tractatum sit de obligationibus in genere, quòd tamen non videtur esse verum, quia tractare de aliquo in genere, est proponere illius definitionem, & illam examinare, §. his igitur, iunctis præcedentibus. Instit. de iust. & iure, vbi post definitionem Iustitiæ, & Iurisprudentiæ, subijcit: His generaliter cognitis; at in proximo tit. nullibi ponitur definitio obligationis, meritò, &c.
- 3

- Augetur difficultas: quia immò in titu. proximo supra videtur tractatum de speciebus obligationum, vti videtur probare text. in l. 1. in princ. supra tit. 1. vbi dicitur, quòd obligationum quædam nascuntur ex contractu, quædam ex maleficio, quædam proprio quodam iure ex variis figuris causarum; at istæ obligationes ex contractu, & ex maleficio, sunt species, §. sequens. Instit. de obligat. vbi & sequens diuisio obligationum
- 4
 - 5

tionum in quatuor species diuiditur, aut enim ex cō
tractu sunt, vel quasi, aut ex maleficio, vel quasi. Huic
difficultati respondent ipsi Moder. quod tractare de
6 aliquo in genere dupliciter intelligi potest, vno mo-
do quando natura seu substantia illius rei, de qua di-
sputatur, per viam definitionis demonstratur; alio mo-
7 do quando tractatur de aliquo per doctrinas genera-
les, puta regulas, &c. non descendendo ad decisionē
particularem aliquorum casuum singularium; & hoc
secundo modo vult intelligere glo. nostra, nam supra
8 in tit. proximo nō est discussum particulariter de spe-
ciebus obligationum, sed generaliter per viam diui-
9 sionum, vt patet in l. i. vbi q obligationum quædam
sunt ex contractu, quædam ex maleficio, quædam pro-
prio quodam iure ex varijs figuris causarum; ad idem
10 text. in l. ex maleficiis. vbi ex maleficiis obligationes
oriuntur, vt ex damno, rapina, furto, iniuria; ad idem
11 in l. obligamur. vbi, q obligamur, aut re, aut verbis,
aut consensu, aut lege, aut necessitate, aut facto. Quæ
responsio Doctorum bona est.

Secundò contra dictam continuationem glos. in-
stant præfati Doctores dicentes, quod si esset verum,
q hinc tractaretur de obligationibus in specie, quia su-
periori titulo tractatum esset de obligationibus in ge-
12 nere, sequeretur in primis, q compilatores essent de-
fectiui, & malo ordine processissent ad explicandum
singula capita diuisionum; nam Iureconsultus in l. i.
in prin. supra tit. i. proponit diuisionem obligationis
in genere, dicendo, quod obligationes ex contractu,
aut re, aut verbis, aut consensu contrahuntur, secun-
dum quam diuisionē debuissent hinc tractare primò
de obligationibus, quæ re contrahuntur, & postea de

A 2 alijs,

4 Hieronymi Papp. Interpretatio

aliis, quod cum non fecerint in hoc titulo, sequitur
ut hic non possit dici tractari de obligationibus in
specie.

Huic obiectioni Modernorum respondetur in pri-
mis, q̄ præsupposito cum glos. q̄ ideo compilatores
tractēt in hoc titulo de obligationibus in specie, quia
supra tit. proximo tractauerunt de obligationibus in
13 genere, non per hoc sequeretur, q̄ cum in hoc tit. nō
tractent in specie de obligationibus, quæ re contra-
huntur, item quæ contrahuntur cōsensu, tradidissent
doctrinam imperfectam; quia licet de istis non loquā-
tur in hoc titulo, loquuntur tamen in alijs; quia com-
14 modius fuit de illis tractare alibi, & hic solum volue-
rūt tractare de vna specie, nempe de verborum, quia
talis materia conueniebat titulis multis, qui subse-
quūtur. Nec obstat, q̄ fuerint vsi ordine præpostero,
quatenus supra in Digesto Vet. tractauerunt de obli-
gationibus, quæ re contrahuntur, in tit. de reb. credi.
item quæ contrahuntur consensu, in tit. de contrahē-
da emptio. quia responderur, quod idē in dictis lo-
15 cis tractauerunt Compilatores, quia congruē cade-
bat sub tractatu de rebus credit. sub quo etiam tra-
16 ctare potuissent de obligationibus verborum, sed vo-
luerunt reseruare istam tractationē hoc in loco, quia,
17 ut mox dicebam, ista materia conueniebat multis ti-
tulis sequentibus, & hoc potuerunt facere, post-
18 quam situatio rubricarum est arbitraria, ad Bar. in
rub. C. de bon. poss. cont. tab. & Deci. in rub. C. de te-
sta. mili. Vterius contra aliud præsuppositum glo. no-
stræ, quatenus ipsa, & clarius Alex. & Ias. hic in prin.
præsupponunt, quod prius tractatum sit de obligatio-
nibus in genere, & in tit. nostro de obligationibus
in

in specie; insurgit hic Gallia. num. 8. quod imò non
fauisset tractandum seu inchoandum a generalibus, vt
19 obseruari potest in pluribus locis; In primis supra in
Digesto vet. tit. de iuridi. omn. iudi. qui titulus gene-
ralis est, & tamen ponitur post titulos tractantes in
specie de iurisdictione aliorum magistratuum; & in
Cod. tit. de testa. vbi sub eo tractatur de testamentis
in genere, & tamen ponitur post tit. de testam. mili. in
quo tractatur de vna specie testamenti; Item, in tit. de
reg. iur. qui est vltimus Pandectarum, & in eo per viā
regulæ pertractantur materiæ, de quibus in præcedē-
tibus tractatum fuerat in specie, siue in particulari.

Pro solutione dicendum, quod illud, quod dicit
Gallia. videlicet, quod prius tractandum sit de spe-
20 ciebus, postea de genere, non est semper verum, sed
potest fieri, & quandoque fit, vt docet Dec. in rub. de
reg. iur. num. 15. 16. sed regulariter à generalibus est
21 inchoandum tanquam notioribus, & facilioribus, vt
dicitur in §. His igitur, Inst. de iust. & iure, vbi q̄ com-
modissimum est, si primò leui, ac simplici via, deinde
diligentissima interpretatione singula tradantur, & di-
xit Bald. in rub. C. qui admit. quod generales sermo-
22 nes sunt faciliores, particulares, veriores, & in casu
nostro Compilatores voluerunt seruare regulam.

Rursus quarto loco instatur contra glo rub. no-
stræ, quatenus tacitè præsupponit, quod rub. sit bene
inscripta de verb. oblig. quod imò debuisset inscribi
23 de stipulationibus.

Primò, quia in nigro tractatur principaliter de ip-
so contractu stipulationis, vt patet in l. 1. infra eo. l. sti-
pulatio verò differt à verb. obligatio. l. licet. §. ea obli-
gatio. ff. de procur.

A 3 Se-

6 Hieronymi Papp. Interpretatio

Secundò quia in titulis sequentibus intitulatione fit à stipulante, vt infra de stipu. seruo. item de stipu. pre-
to. item in C. de contrah. & commit. stipula. meritò
& iste videbatur inscribendus de stipulationibus, ma-
ximè quia Cōpilatores in l. 2. §. septimus. C. de vet.
iur. enu. expressè dicunt, quòd hæc septima pars iuris
continet tractatum stipulationum.

Huic difficultati, quam mouet Gallia. hic, & nō re-
soluit, respōdet Rip. hic num. 36. dicens, quòd stipula-
tio est nomen æquiucum, nempe quia significat sti-
pulationem prout est facti, item prout est iuris, vt in-
frà videbimus; Quo stante, dicit quòd fuit congruen-
tius quòd ista rub. inscriberetur de verbo. obligatio.
quæ verba sunt iuris, seu ius important, quàm de sti-
pulationibus, quæ verba sunt facti; nam intentio Cō-
pilatorum est in hoc titu. tractare principaliter de sti-
pulatione prout est iuris, seu producit effectum iuris,
nempe obligationem verborum.

Sed certè non apparet verum esse præsuppositum
Ripæ, videlicet quòd intentio principalis Compila-
torum sit tractare de stipulatione prout est iuris, imò
contrarium videtur innuere ex l. i. in princip. & l. quinta,
infra eod. titu. nostro.

Vnde dici potest, quòd formare rubricā vnò mo-
do, magis quàm alio, est arbitrium, & est satis, quòd
verba rubricæ finalia, quæ aliquo modo demon-
strare possint id, quòd contingetur sub nigro, vt notat
Ias. in rub. Inst. de actio. & Doct. in rub. ff. si cert. peti.

Nunc expedita continuatione rubr. iuxta eam quia
sumus tractaturi de vna specie obligationis, nempe
verborum; & ad cognitionem specierum debet præce-
dere cognitio generis, videnda sunt nonnulla de obli-
gatione

gatione in genere, & cuius virtutis ipsa sit, vel efficaciam; De qua re hic per Bald. Nouel. Socin. sen. & Moder. qui tamen aliter tractant istud, quàm nos tractare instituiamus.

Videamus igitur in primis de ipsa obligatione in genere, & de principijs concurrentibus ad producendum, & deducendum illam in esse, videlicet de causa efficiēte, materiali, formali, & finali illius; nam principia cuiuscunq; rei sunt quattuor, nēpe duo intrinseca, scilicet materia & forma; item totidem extrinseca, scilicet causa efficiens, & finalis, teste Cagno. in l. omnis definitio, num. 11. & num. 18. ff. de regu. iur. post Auerro. in commen. mag. super primo posterio. tex.

34.

Et circa primum dicendum, quòd prima causa efficiens obligationis in genere, duplex est, vna mediata, & remota, alia immediata & proxima; Causa remota obligationis in genere, est lex præcipiens aliquid fieri, vel non fieri; illud enim præceptum ligat, & obligat omnes subditos legi ad obseruantiam talis præcepti, & sic ad faciendum, & non faciendum; istud in primis probatur per tex. in l. obligamur. vers. lege. ff. de actio. & oblig. vbi dicitur, quòd lege obligamur cū obtemperantes legibus aliquid secundum præceptum legis, aut contra facimus; Ad idem tex. Inst. de obligatio. in princ. vbi in definitione obligationis dicitur, quòd obligatio est iuris vinculum; quæ verba, iuris vinculum, siue exponas id est vinculum a iure introductū, vt exponunt quidā, siue iuris vinculū, id est ius vinciens, prout exponit ibi glo. importat quòd causa efficiens prima, & remota est ius, seu lex iubens, vel præcipiens, nam

35 ista vox, ius, importat idem quod iussus, vel iussum, &

A 4 est

8 *Hieronymi Papp. Interpretatio.*

est vox diminuta in vltimis tribus literis per a poco-
pen, vt docet Spiegel. in suo Lexico iuris, & copiosè
explicat Albert. Bolog. in tracta. de leg. iur. & æquita.
cap. 12. num. 10. 12. Ad idem etiam facit tex. in l. ex
hoc iure, ff. de iust. & iur. vbi ex hoc iure, id est iussu, si
ue præcepto legis, omnes obligationes sunt institutæ,
& tradit Io. Bolog. hic, nu. 45. & 52. licet alio modo. Et
probat etiam tex. Inst. de oblig. in §. 1. ibi ciuiles sunt,
quæ a legibus sunt institutæ.

36 Causa verò efficiens proxima obligationis in ge-
nere, est factum hominis, per quod ipse obligatur ad
aliquid faciendū, vel non faciendū, mediātibus aliqb.
modis à lege ad id ordinatis, & dispositis, videlicet
contractu, vel quasi, maleficio, vel quasi, vt est tex. in
§. sequens diuisio. Inst. de oblig. vbi quòd sequens di-
uisio obligationis in quatuor species diuiditur, aut
enim ex contractu sunt vel quasi, aut ex maleficio vel
quasi; ad idem tex. in l. 2. in princ. supra tit. 1. & facit
tex. in l. consilio, in fine, ff. de curato. furio.

37 Sed aduertendū, quod ista secunda causa efficiēs
obligationis in genere, & eius species, reducuntur ad
superiorem primam causam remotam, & ab ea depē-
dent; Et q̄ attinet ad obligationē ex cōtractu, illa ma-
nat ab illo præcepto generali legis, quod iubet ius suū
vnicuique reddi, de quo in l. iustitia. §. 1. ff. de iust. &
iur. item ab illo, quod mandat fidem seruandam, facit
tex. in l. 1. in princ. ff. de const. pecu. & liuris gentium.
§. prætor ait, ff. de pact.

Ex his infertur, quod meritò Imperator in d. §. se-
quens diuisio, appellet hanc sequentem diuisionem;
id est, sequentem ex dicta prima, & nascentem ex ea.

Ratio modò, quare ad hoc vt ex contractu, vel
quasi

38 quasi, maleficio, vel quasi, nascatur obligatio, necessesse sit, quòd concurrat, seu præcedat præceptum legis, est, quia obligatio est creatura iuris, disponentis, & ipsa est ius dispositum secundum Bar. in l. 2. §. quod obseruari, num. 29. 30. C. de iura. calum. Vnde necessarium est, vt in illius generatione ipsum ius disponens operetur, quia homo priuatus non potest per se creare ius, seu facere ius dispositum, vt docet Bolognet. in l. nemo potest, num. 4. de leg. 1. nec tribuere actui obligatorio illam iuridicam potestatem ligandi, vt tradit idem Bolog. latè in l. fin. num. 5. ff. de iustit. & iur. & hætenus de causa efficiente obligationis.

40 Nunc de causa materiali, & licet alij Doctores nõ cõsideret, credo q̃ materia huiusce obligationis sit ipsum vinculum iuris consideratum separatim ab ipsa necessitate vincendi, seu ligandi; Hoc probatur ex ipsa definitione obligationis, in qua primus terminus, qui in ea exprimitur, est vinculum, & sic est genus, & genus idem est, quod materia, Arist. 6. Metaph. com. 43. & 1. Metaph. com. 17. Auuer. & refert Cagn. in l. omnis definitio. ff. de reg. iur. num. 11.

41 Causa formalis huius obligationis in genere, quãuis similiter non legerim apud Doctores, credo, q̃ sit necessitas obseruandi ipsum præceptum legis, quæ necessitas inest ipsi vinculo iuris, vt dicitur in definitione, ibi, quo necessitate adstringimur.

42 Quòd autem forma obligationis sit ipsa necessitas vinculi, probatur primò, quia ipsa est perfectio talis vinculi, ergo est forma eius, cum forma cuiuscunque rei idem sit cum perfectione eiusdem rei, secundum gloss. in l. qui falsam, ff. ad l. Corn. de fals.

44 quæ dicit quòd formare est idem quòd perficere,

10 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

re, & sentit Bal. in l. cū plures. col. 3. C. de condi. incer. ubi dicit, quod forma est perfectus status rei; Quod verò ipsius obligationis necessitas, quæ illi vinculo inest, sit ipsius vinculi perfectio, patet, quia obligatio, quæ non habet in se necessitatem adstringēdi, dicitur carere sua formā; vnde Bald. in Additio. ad Speculatore, in rubr. de pact. dicit, quod obligatio ad antidora, quia non obligat efficaciter, est informis.

Præterea, quod ista necessitas, quæ inest obligationi, seu vinculo, sit illius forma, probo per doctrinam Bar. in suo tract. de alueo. in verb. quod si. col. 2. ubi in effectu vult, quod forma plantarum sit ipse vigor, quo plantæ vegetantur, materia verò earum sit ipsum lignū; & ideo, si excindatur a terrā, & ideo desinant vegetari, dicuntur perdere suam formam, & efficiuntur lignum; idem secundum eūdem evenit in animalibus, quorum forma secundum ipsum est ipse sensus, qui est ipsa vis sentiendi, nam ea deficiente, ipsa efficiuntur cadauera.

Ultimò, quod necessitas adstringendi, quæ inest ipsi vinculo, sit forma obligationis, probatur clarè in tex. in l. obligationum substantia. ff. de actio. & oblig. ubi Iurisconsultus dicit ex professo, quod obligatio- num substantia consistit in obstringendo, & sic in necessitando ipsum obligatum, & glo. ibi exponit, substantia, id est esse & natura, quæ natura, quæ est necessaria ad ipsam rem, vel eius conseruationem, est forma rei, vt eleganter docet Alber. Bru. in suo trac. de form. titu. de gene. cognitio. & defini. form. vers. rerum autem incorporalium.

Causa verò finalis obligationis in genere, est res, quæ in obligationem deducitur, & intentio, quam habet

bet obligans, vt id, quod in obligationem deduci-
52 tur ad effectū perducatur per eū qui obligatur, siqui-
dem finis est id, quod est primū in intēctione, & prin-
cipium intrinsecum cuiuslibet operationis, respectū
verò executionis est vltimum. Bar. in l. ambitiosa. nu.
19. ff. de decr. ab ordi. facien.

Viso haecenus de principijs intrinsecis & extrinse-
cis obligationis in genere, & sic de causa efficiente,
materiali, formali, & finali illius: breuiter videamus
53 de illius effectū, & quamuis alij non ponāt, credo di-
ci posse, quod effectus illius duplex sit; Primus actio
54 generaliter sumpta pro instrumento, quo res obliga-
ta trahitur ad finem, in quem tendit obligatio, qua te-
netur ipsa res obligata, prout in simili videmus in li-
gato materialiter, qui potest trahi fune, seu alio instru-
mento materiali quocunque vult illum trahere is,
qui habet illum ligatum; Et ista actio sumpta genera-
liter pro instrumento agendi, est primus effectus im-
mediatē insurgens ex obligatione; Secundus effectus
55 mediatu, & remotus est, rei, quæ in obligatione est,
traditio, & consecutio, in qua re consistit consumma-
tio, & totale implementum obligationis.

Circa quem effectū immediatum obligationis, seu
instrumentum agendi, animaduertendum est, quod
ius, siue lex præcipiens, ex qua diximus emanare istā
obligationem in genere, comprehendit sub se quin-
56 que species, siue iura disponentia vario modo cir-
ca istum effectū obligationis in genere, videlicet ius
naturale, ius gentium, ius ciuile, ius prætoriū, ius pon-
tificium; quæ iura priusquam ostendamus, quomo-
do se habeant circa istū effectum, seu actionem pro-
ducendam, pro faciliiori intelligentia sigillatim descri-
ben-

benda sunt, & postmodum de diuersitate eorum circa producendam actionem, agendum.

- 57 Sed antequam ad istud veniamus, præmittendum est, quod ius sumitur, & cōsideratur dupliciter; primo modo, prout est ius disponens, secundo modo prout est ius dispositum, ita Bar. in d. l. 2. §. quod obseruari. col. 3. vers. opponi. quarto, C. de iuram. calum. Cyn. & Pet. in l. 2. C. quæ sit lon. consue. latè lo. Bologn. in tra-
 58 stat. de multipli. signi. & diffe. iur. & fact. in prin. Ius di-
 sponens est id, quod præcipit & mandat, & præcipiē-
 do disponit bonū & æquum seruari; siue id sit Deus,
 vel natura, siue lex, siue constitutio, vel statutum, vel
 consuetudo, vel quid aliud simile; Ius dispositum est
 59 id quod à iure disponente creatum & inductū fuit,
 & potest exēplificari in obligatione, actione, hæredi-
 tate, usufructu, & alijs similibus, quæ à iure dispo-
 nente inducta & creata sunt, Bolog. vbi sup. num. 18. cum
 multis sequentibus.

- Item aduertendum quòd quatenus iste terminus
 ius est generalis ad ius disponens, & ius dispositum,
 60 non deriuatur eodem modo a suo verbo iubeo, quia
 quatenus significat ius disponens, deriuatur modo a-
 ctiuo à tēpore præsentis talis verbi, & est idem, quod
 iubens, quatenus designat ius dispositum deriuatur à
 futuro infinitiui, & est idem quod iussus, quod est idē
 61 quod præceptum, emanatum scilicet à iubente, seu
 iure disponente.

- Item aduertendum, quòd Iustini. Insti. de iur. natu.
 genti. & ciui. accipit istum terminum (ius) pro iure di-
 62 sposito, & pro iussu iuris disponentis.

Istis sic præmonitis, dico, quòd Iusti. in dicto titu.
 Insti. de iur. natu. genti. & ciui. in princ. & §. 1. cū duo-
 bus

bus sequentibus. & § prætorum quoque, descripsit
 63 quatuor ex dictis iuribus; Quæ tamen descriptiones
 sunt nimis simplices, & superficiales, vtpotè, quæ sūt
 traditæ per effectus, & per particulares exemplifica-
 tiones effectuum ipsorum iurium, ad finem potius, vt
 per terminos magis notos facilius intelligerentur di-
 cta iura, quàm vt ex illis innotescerent eorum quiddi-
 tates saltem per accidentia magis proxima, vt subtili-
 ter demonstrat Bolog. vbi supra, à num. 13. ad nume.

21. Quare inhærendo eius descriptionibus tanquam
 magis substantialibus, nonnullis additis, & detractis,
 describo in primis ius naturale sic, videlicet.

64 Ius naturale est iussum, seu præceptum naturæ, fa-
 ctum omnibus animalibus, vt faciant bonum ad con-
 seruationem indiuiduorū, & perpetuationem specie-
 rum, insitum in anima eorum.

65 Dixi naturæ, idest Dei, qui est natura naturans, iux-
 ta l. respiciendum; & ibi glo. ff. si cert. pet. & in l. sed &
 si restituatur, & ibid. glo. ff. de iudic.

66 Dixi iussum, seu præceptum, quia Deus & natura
 præcipit animalibus in eorum creatione omnia, quæ
 sunt eis bona, vt habetur Genes. cap. 1.

Dixi ad conseruationem indiuiduorum, & perpe-
 tuationem specierum, vt ostenderem finem huius præ-
 67 cepti, qui est perpetuare, & conseruare, & à præcep-
 to conseruatiuo emanat stimulus edendi, bibendi,
 dormiendi, & similium; & denique faciendi bonum &
 fugiendi malum; sub præcepto perpetuatiuo contin-
 tur stimulus coniunctionis maris & feminae, procrean-
 di & educandi prolem, iuxta illud Genes. vbi supra,
 Crescite & multiplicamini, &c. & facit text. in dicto
 prin. Instit. de iur. nat. gen. & ciui.

69 Dixi

14 Hieronymi Papp. Interpretatio

69 Dixi insitum in anima, quia istud præceptum non fuit scriptum in materia extrinseca, sed insculptum, & infixum animæ omnium animalium in eorum creatione, & ideo dicitur insitinctus, id est intus stans, & mouens potentiam animæ sensitiuæ animalium ad operandum sibi bonum absque alio magistro. Hinc eleganter dixit Cic. in orat. pro Milo. & lib. 1. & 2. de Legi. quod hoc ius naturale nobiscum natum est, quod non didicimus aut legimus, sed ex natura ipsa arripuimus & hausimus, ad quod non docti, sed facti, non instituti, sed imbuti sumus.

Et secundum prædicta in hac descriptione continetur causa efficiens, quæ est Deus, & natura; item causa materialis, quæ est potentia sensitiuæ animæ animalium, item causa formalis, quæ est ipsum præceptum, siue iussum naturæ informans ipsas potentias, recipientes dictum præceptum instar materiæ, quæ recipit formam; item causa finalis in illis verbis ad conseruationem & perpetuationem; quæ omnia bene nota, quia Bolog. non ita bene explicat.

71 Ius gentium est iussum, seu præceptum naturæ insitum in anima rationali hominum, faciendi bonum & æquum ad conseruationem indiuiduorum quatenus homines sunt, & ad perpetuationem generis hominum.

Dixi præceptum naturæ, quia manat ab ipso Deo, sicut ius naturale commune omnibus animantibus, & ideo frequenter leges appellant ius gentium, ius naturale, ut Insti. de iur. natu. genti. & ciui. §. 1. vers. quod verò naturalis ratio. & in §. singulorum. Insti. de rer. diui. & cap. ius naturale. 1. distinctio. & statim latius explicabo.

Di-

Dixi insitum in anima rationali omnium hominū, ad differentiam iuris naturalis, quod est insitum in potentijs vegetatiuis, & sensitiuis, animarū animalium, & plantarum.

Dixi faciendi bonum, & æquum; quia ista est propria operatio hominum, & nō communis cæteris animantibus, in quæ propter carentiam rationis non potest cadere operatio æqui, sed tantum boni.

Dixi ad conseruationem indiuiduorum quatenus
73 homines sunt, quia propria operatio hominis est operari secundum virtutē, & sic faciēdi bonū vt æquum,
74 cum virtus sit habitus in medio, seu æqualitate consistens, teste Aristot. 2. Ethic. cap. 6. & operatio secundum vitium declinans à medio, & sic ab eo, quod est
75 æquum, siue æquale inter extrema, non est propria hominis, vt Arist. ibid. docet.

Dixi ad perpetuationem generis hominum; quia operationes singulorum hominum secundum virtutem, & æquitatem, conseruant communem omnium hominum societatem, in quo consistit perpetuatio generis hominum, seu populorum.

Sed contra istam descriptionem iuris gentium, quatenus habet, quod est præceptum naturę, fortiter opponitur, quod non possit dici præceptum naturę, sed quod debeat dici præceptum naturalis rationis, & sic præceptum proueniens ab homine, vt clarè innuere videtur Imperat. Inst. de iur. natur. gent. & ciui. versi. quod vero naturalis ratio. vbi quod naturalis ratio constituit ius gentium. si ergo a ratione deducitur & formatur, ergo non à natura, sed ex discursu intellectus humani practici discurrentis circa accidentia,
76 quę potētia intellectus discursiua, & ratiocinatiua dicitur

citur ratio, teste Ioan. Vigue. Granaten. in suo lib. Instit. Theologica. in tract. de anim. cap. 2. §. 5. versic. septimo. ex mente Philosophorum; Et sic malè videtur poni in descriptione, quòd ius gentium sit præceptum naturæ, cum præceptum naturæ non egeat ratiocinatione & discursu, nec acquiratur, sed infundatur, ut demonstraui supra.

78 Sed. saluando dicas, quòd ius gentium deriuatur ex principiis naturalibus, & constat ex conclusionibus, quæ sunt ex præmissis naturalibus; præmissa autem in sillogismo sunt maior & minor propositio, ex quibus concluditur. Exemplum, dicit natura id faciendum alij, quod tibi vis fieri, fidem datam seruandam. Ab his modò propositionibus, quæ irrefragabiles sunt, & à quolibet homine acceptantur, omnes gentes de mundo trahunt suas conclusiones, sic videlicet, ergo Titium non esse occidendum, idem depositum esse reddendum; modò istæ conclusiones & aliæ infinitæ similes constituunt, & formant ius gentium.

His stantibus, pro solutione oppositorum dico, quòd ius gentium, quatenus deriuatur a principiis naturalibus, probè potest dici prouenire à natura, & quòd sit præceptum naturæ, quatenus verò constat ex conclusionibus elicitis per ratiocinationem omnium hominum, potest dici, quòd sit præceptum cõmun. rationis omnium hominum; & ita in effectu declarat, licet ad alium finem, Sotus de Iusti. & iur. lib. 1. q. 4. & eleganter Garfi. in suo tract. de expen. & melio. cap. 1. num. 15. cum duobus seqq. qui omnino videndi sunt; & ultra eos allego tex. in §. singulorum. Instit. de rer. diui. ibi, quod cum ipso genere humano rerum natura prodidit, ubi vult, quòd ius gentium produ-

producatur a natura, & sit præceptum naturæ, quod verum est intelligendo secundum prædictam distinctionem.

Sed aduerte, quod ista descriptio iuris gentium conuenit iuri gentium primario, sed non iuri gentiū
82 secundario, cum duplex sit ius gentium secundum cōmu. DD. in l. ex hoc iure. ff. de iusti. & iur. Ideo describerem sic istud ius gentium secundarium, videlicet.

83 Ius gentium secundarium est præceptum omnium gentium mūdi productum per discursum rationis ex generali omnium nationum experientia & vsu, facien-
di bonum pro conseruatione omnium gentium.

Dixi præceptum omnium gentium, vt distingua-
tur a iure gentium primario, quod est præceptum natura, & non gentium.

Dixi per discursum rationis, vt iterum distingua-
84 tur a iure gentium primario, quod absq. vlla ratioci-
natione producitur à Deo, seu natura per infusionē.

Dixi à generali experientia, & vsu, vt tertio distin-
guatur à primo iure gentium, & ostendatur diuersa
85 causa productiua illius, quam etiam assignat tex. In-
sti. de iur. nat. gent. & ciui. §. ius autem gentiū, ibi, nam
vsu exigente, & humanis necessitatibus, &c.

Dixi faciendi bonū, nec addidi æquum; quia istud
86 ius gentium secundarium est tantum bonum, sed nō
semper æquum, prout tamen est semper ius gentium
primarium; nam de secundariō præcipiuntur captiui-
tates, seruitutes, bella, & alia similia, quæ sunt æquita-
ti contraria. l. ex hoc iure. de iustit. & iur. contra verò,
primarium omne, quod præcipit, semper æquum est
cum bono coniunctum. l. si. ff. de iust. & iur.

B Dixi

18 *Hieron ymi Papp. Interpretatio.*

Dixi demum pro conseruatione omnium gētiū;
quā vtriusque iuris gentium idem est finis, nempē
conseruatio communis societatis.

- Sequitur ius ciuile, quod ita describo, videlicet,
87 Ius Ciuile est præceptum legis vniuscuiusque ciuita-
tis, vel populi, faciendi bonum ad conseruationem ci-
uium, seu Reipublicæ.

Dixi vniuscuiusque ciuitatis ad differentiam vtrius-
que iuris gentium, vt supra.

Dixi ad conseruationem ciuium, seu reipublicæ, si-
militer ad differentiam vtriusque iuris gentium per
ea, quæ similiter dixi supra.

- 88 Ius Prætorium, describendo illud dico, quod est
iussus, seu præceptum legis Prætoriæ approbatæ à le-
ge ciuili, faciendi bonum, & æquum ad conseruatio-
nem iuris ciuilis, illud temperando, & supplendo per
æquitatem.

- Dixi legis Prætoriæ approbatæ à iure ciuili, quia
89 ædicta Prætorum nō habuerunt legis authoritatem
ante eorum approbationē, iuxta not. per DD. in rub.
C. qui admit.

- 90 Dixi illud temperando, & supplendo per æquita-
tem naturalem, per tex. Inst. de bon. poss. in prin. & l.
quod si ephefi, in fi. ff. de eo quod cer. loco. & tradit
Arist. lib. 5. Ethic. cap. ...

- 91 Ius Canonicum dico, quod est iussus, seu præceptū
legis Pontificiæ faciendi bonum, & æquum, ad conser-
uationem, & æternam salutem animæ, & cultus diuini,
& eorum, quæ seruiūt Deo. Et in quo differat ab alijs
iuribus non insisto, quia colligitur ex præcedentibus.

- 92 His modò explicatis, redeundo ad rem propositā,
dico, quod ius naturale procedit ad executionem suæ
obli-

obligationis inferendo stimulum in potentia vegetatiua, & sensitiua animantium, quo mouentur ad faciendum bonum sibi imperatum absque alio instrumento exteriori; hinc videmus vnumquodque animal statis temporibus proprio motu ad suas properare operationes; iste ergo stimulus est loco actionis.

- 93 Ius verò gentium primum procedit, quo ad executionem suæ obligationis, eo ferè modò, quo ius naturale; nam sicut ius naturale, vt dixi, stimulat, & impellit animalia ad exequendum bonum eis imperatū, ita ius gentium stimulat, & impellit homines, seu facultatem rationalem ad exequendum bonum sibi imperatum; Hinc videmus religionem erga Deum, obsequium erga patriam, & parentes, fidei obseruantiam proprio motu, de iure gentium primario ab hominibus fuisse obseruata.

- Ratio est, quia in statu innocentie ante lapsum primi parentis, potentia rationalis anime, non erat in aliquo debilitata; & ideo potentie inferiores vtrò illi obediunt; & idem etiam fuit proximo tempore post lapsum Adæ, quo licet ipsa naturalis potentia esset aliquatenus sauciata, tamen retinebat adhuc imperium super alijs potentijs inferioribus, licet cum aliqua repugnantia; Ille ergo stimulus, & impulsus eo tempore erat effectus obligationis, & vice actionisungebatur.

- Ius verò gentium secundarium, quo ad executionem suæ obligationis processit, non mediante stimulo & impulsu, sed mediante stimulo exteriori, ordinando magistratus, qui cogerent vt implerentur obligationes, & sic manu seu potestate regia, quæ tū erat loco actionis, obligationes mittebantur executioni.

20 *Hieronymi Papp. Interpretatio*

98 Ratio est, quia eo tempore malitia inter homines crescebat, & potentia superior animæ erat grauius vulnerata, adeo ut potentia inferiores recusarent aliquam præstare obedientiam portioni superiori; Vnde fuit opus, quod ius gentium ordinaret regem, & magistratus, qui publica potestate cogerent homines ad exequendum suas obligationes.

99 Ius verò Ciuile processit alio modo, nempe ordinando, quod sue obligationes mandarentur executioni per viam actionis, quam noluerunt passim oriri ex
100 qualibet obligatione, sed tantum ex illis, quæ ab eo essent introductæ, vel confirmatæ. Ratio huius maioris cautelæ iuris ciuilis fuit, quia malitia iam inter homines dominabatur, & quasi in totum humana natura erat deprauata, & corrupta.

101 Ius Prætorium processit eo modo quo ius Ciuile, nempe ordinando, quod obligationes traderentur executioni per viam actionis, ut patet ex rubr. & per totum nigrum. ff. de ædili. edic. & l. 1. §. Prætor ait. & l. si quis sepulchrum. §. Prætor ait. & §. hæc actio. ff. de religio. & sumpti. fune.

102 Ius Pontificium procedit eodem modo, ut scilicet obligationes producerent actiones in omnibus casibus, in quibus æquitas naturalis hoc postulare, &
103 versaretur periculum animæ, plenius in illis prouidendo, quam ius Ciuile, iuxta not. per omnes, in cap. 1. de pact. per cap. iuramenti. 22. q. 5. & tradit Ioan. Bapt. de Sancto Blas. in tract. de contrar. iur. Can. cū iure Ciui. diff. 3.

Nunc procedamus, & retēis prædictis nascitur dubiū ex eis, quatenus scilicet in eis præsupponitur, quod duplex sit ius gentiū, videlicet, primariū, & secundariū, an ista
duo

duo iura differant inter se substantia, seu specie, an
verò tantum qualitate; Et Doctores Moder. hìc
post Socin. sen. istud tractant, maximè Socin. iun.
104 num. 22. & Bologne. num. 21. cum sequenti. qui am-
bo tenent contra commun. quòd vnum tantum sit
ius gentium, respectu formæ habens duas qualitates
extrinsecas sibi attributas à tempore, quia primariū
præcessit tempore, & secundarium post id introductū
fuit. Sed isti Moderni se inuoluunt, maximè Socin.
iun. Ego verò non disputando articulum resolutiue,
105 dico cōmunem, & veram opinionem esse, quòd ius
gentium primarium, & secundarium, differant inter
se forma, vt tenēt Bar. & communiter DD. lex hoc iu-
re. ff. de iust. & iure. in l. neque enim. ff. de mili. testa. in
l. si id quod. ff. de condi. indeb. & de commu. testantur
Socin. iun. & Bolognet. hìc.

Pro qua primo facit, quia ista duo iura differunt in
106 ter se causa efficiente; nam primariū manauit à na-
turali ratione, secundarium verò ab vsu, & necessitate
107 gentium, vt dixi, & probaui supra. At quæ differunt
causa efficiente, differunt forma, seu specie. §. 1. Instit.
de obliga. vbi quòd obligationes inductæ à iure præ-
torio, & à iure ciuili, sunt duæ species; Ad idem tex. in
§. & non ineleganter. Inst. de iur. nat. gent. & ciui. vbi
quòd ius ciuile in duas species diuiditur, quia eius
origo ab institutis duarum ciuitatum, videlicet, Athe-
nienſium, & Lacedæmoniorum fluxisse videtur.

Secundò ad idē facit, quia ista duo differūt inter se
108 qualitatibus, & effectib. inseparabilibus, meritò dif-
ferūt substātia; Quòd differāt qualitate inseparabili,
patet, quia primariū semper bonū, & æquū est, secun-
dariū multoties iniquū, vt similiter ostēdimus supra;

B 3 Quod

22 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

Quòd differant effectu inseparabili, seu coniuncto,
 110 patet, quia primarium producit suos effectus solo
 impulsu naturalis rationis, & sine scriptura, secunda-
 111 rium lege scripta vel usu; At quæ differunt qualita-
 te inseparabili, & effectu coniuncto, dicuntur differre
 specie, meritò &c. Deci. in rub. extra de probatio. nu.
 22. & Bero. ibi. num. 57. vbi volunt, quòd effectus im-
 mediatus & coniunctus sit pars essentialis rei, & ideo
 quod illa possit definiri per tales effectus; & de quali-
 tate, & accidenti inseparabili à subiecto, tradit Gam-
 mar. in sua Dialecti. lega. cap. 6. num. 2. & cap. 9.

Nec obstat vnum, quòd errare fecit tenentes con-
 tra communem, videlicet, quòd iura attribuere viden-
 tur multos effectus, qui sunt iuris gentium primarij,
 iuris gentium secundario, & dicunt illos prouenire ex
 eodem iure gentium, vt patet in l. veluti. & l. seq. & l.
 ex hoc iure. & latè deducit Bolog. hic; Quia respon-
 112 detur, quòd ius gentium potest considerari in ge-
 nere, & in specie, sicut adoptio, manumissio, iurisdic-
 tio; modò quatenus iura attribuunt effectus iuris gen-
 tium primarij secundario, & præsupponunt, quòd sit
 idem ius gentium, cōsiderant ius gentium in genere,
 cui competunt omnes effectus specierum, & est idem
 ius gentium, vt dixi; Et ex his apparent resoluta mul-
 ta, quæ dicunt Socin. iun. & Bologne. hic multis ver-
 bis, & confusè.

Absoluta tractatione obligationis in genere, quia
 particulariter sumus tractaturi de stipulatione, & sic
 de vna specie cōtractus, non ab re est, vt videamus de
 principijs generalibus cuiuscunq; contractus; Quod
 facit originaliter Ias. hic præmittendo declarationem
 sex terminorum, videlicet, cōuentionis, promissionis,
 pacti,

pacti, pollicitationis, cōstituti, item stipulationis. Quorum sex terminorum explicationem aggrediamur; Et primò conuentionis.

113 Circa quem terminum Ias. hic num. 1. & alij post eum dicunt, quòd conuentio est nomen generale ad omnem contractum, & distractum, siue re, siue verbis, siue litteris fiat, vel per nūcium, vel per epistolam, siue tacitè, siue expressè. Et in primis, quòd sit nomen generale ad omnem contractum, & distractū, adducit Ias. tex. in l. 1. §. conuentionis, sup. de pact. vbi quòd cōuentionis nomen generale est ad omnia pertinens, de quibus negotij contrahendi, transigendive causa homines inter se consentiunt; Ad idem tex. in l. Labeo. in princ. eo. tit. vbi Labeo ait, conuenire nos posse, siue re, siue verbis, itē absentes per nuncium, vel per epistolam; Ad idem l. conuentionum. in prin. eo. tit. vbi quòd conuentionum tres sunt species; Et tradit Bar. in l. lecta. col. 3. ff. si cer. peta. vbi dixit, quòd verbum conuentionis est generale, imò generalissimū ad omnem conuentionem factam, siue tacitè, siue expressè.

Circa ista dicta Ias. aduertendum est ad plura; Et 114 in primis ultra eum, quòd conuentionis terminus est genus generalissimum; Item est genus subalternū; Prout est genus generalissimum dici, seu describi potest, vt sit plurium rerum animatarum, & motum habentium in vnum locum ventio, seu congregatio; De quo conuentionis genere generalissimo potest intelligi, quòd loquatur tex. in l. 1. §. conuentionis. ff. de pact. ibi, ex diuersis locis in vnum colliguntur, & veniunt; Et pertinet tam ad homines, quam ad bruta; Nam si plura animalia, vel homines saltem duo ex

B 4 diuer-

24 Hieronymi Papponij Interpretatio

diuersis locis in vnum veniant, iste actus, seu motus
117 eorum est conuentio; Item pertinet tam ad corpora
quam ad animas eorum; Nam etiā animalia antequā
moueantur, determināt quandoque in eorum anima-
bus finem per quem moueri volunt, & iste motus, qui
118 præcedit motum exteriorem corporum, est motus
animæ eorum, qui animalibus est in potētia sensitua,
in hominibus est in potentia rationali; Et isto modo
sumptus iste terminus, nihil ad materiam nostram.

119 Conuentionis nomen prout est genus subalternū,
pertinet ad homines & potentia in rationalem animæ
illorum; & euenit, quando duo vel plures homines
deliberāt simul aliquid facere, nam isti motus eorum
animi ordinati ad aliquem communem finem, dicun-
tur conuentio eorum; Et ista conuentio si sit directa
ad alium finem, quā ad inducendam obligationem,
puta, ad ingrediendum aliquam Religionem, vel eun-
dum Romam, non pertinet ad materiam nostram; si
120 verò sit directa ad obligandum, pertinet, & dicitur
importare idem quod pactum, & esse genus subalter-
121 num, cuius species sunt duæ, videlicet, pactum nu-
dum, item pactum vestitum, quod pertinet ad omnes
contractus; & potest describi, vt sit cōcursus duarum
volūtatum in vnam deliberationem obligatoriam ad
finem producendi obligationem.

Quòd autem cōuentio prout refertur ad homines
122 & eorum animos, & ad finem obligandi, sit vnum, &
idem quod pactum, probat in primis tex. in d. §. con-
uentionis. & l. Labeo. in litem, quia l. conuentionum.
& l. seq. ff. de pac. in quibus omnibus legibus, & simili-
bus, verbum conuentionis, sumitur pro pacto.

Sed quòd immò sumendo etiā hoc modo conuen-
tionem,

tionem, illa non sit idem cum pacto, opponebat Alba hic, num. 25. de l. pactum. ff. de pollici. vbi I. C. definit pactum, dicens, quod illud est duorum consensus, atque conuentio; Ecce, quod ibi loco generis ad pactum ponitur conuentio, ergo ex hoc innuitur, quod sit generalior pacto, & sic non sit idem cum pacto.

Rursus contra idem opponit de l. 1. in prin. iuncto §. conuentionis. ff. de pact. inducendo hoc modo; in d. l. 1. ponitur Ethimologia pacti, & dicitur, quod pactum dicitur a pactione, vnde pax. in d. autem §. conuentionis. ponitur ethimologia conuentionis, & in effectu dicitur, quod conuentio est quasi in vnum ventio; Quæ ethimologiæ, vt patet, diuerso modo deducuntur; vnde arguitur, quod pactum, & conuentio, quæ sunt ethimologata, sint & ipsa diuersa.

Circa solutionem harum obiectionum multum laborat Alba, & tandem non benè soluit.

Quare, vltra ipsum ad primam obiectionem dici potest, quod in d. l. pactum. I. C. non definit pactum; sed describit illud largo modo per terminum conuentionis, tanquam magis notum, & in dubio præsumi debet descriptio, vt not. Deci. & Cagno. in l. omnis definitio. ff. de regul. iur. Quo stante, non sequitur necessario, quod ibi conuentio stet pro genere ad pactum.

Quo ad secundam, respondeo non tenere consequentiam, videlicet, ethimologiæ conuentionis, & pacti, sunt diuersæ, ergo conuentio, & pactum differunt re vel substantia; Quia ethimologia significat importantiam vocabuli, quoad sonum vocis, vt dicunt Moder. Insti. de test. in prin. Vnde fateor, quod conuentio, & pactum quoad sonum vocis, & compositionem literarum differunt inter se, sed quantum ad importantiam rei significatæ dico

26 *Hieronymi Papp. Interpretatio*

dico quod sunt idem, & sunt voces synonymæ.

Uterius circa dicta Iaso. aduertendum est, quatenus dicit, quod terminus conuentionis est generalis etiam ad distractum; quod ultra Ias. probari videtur in l. ab emptione, ff. de pact. & l. 1. & 2. C. quando lice. ab emptio. discede.

Sed contra instatur sic: Si verbum cōuentionis esset generale ad distractum, posito distractu, & sic specie, poneretur conuentio, & sic genus; sed hoc nō semper euenit, meritò &c. Pater: nā solutio est distractus, vt Instit. quib. mod. tolli. obliga. in prin. & tamen posita solutione non ponitur conuentio, quia solutio fit etiam inuito creditore. d. prin. & l. 2. . . . ff. si cert. pet. & l. si debitor. ff. de solutio.

Pro solutione distinguo, quòd distractus considerari potest dupliciter; vno modo quando fit verbo, & tunc solutio verbalis est conuentio, s. liberatoria, & solutoria contractus, & obligationis, vt probat tex. in l. tale pactum, in princip. ff. de pact. Et ita saluatur Ias. quatenus dicit quod conuentio est generalis ad distractum, & ita voluit intelligere, quia allegat tex. in §. conuentionis, qui loquitur de distractu verbali, ibi, negocij contrahendi, transigendive, &c. Secundo modo consideratur distractus quando fit facto, puta per actualem solutionem debiti, & tunc distractus non est conuentio, nec verbum conuentionis comprehendere potest talem distractum, vt dicitur in oppositione, sed de tali non loquitur Ias. vt dixi.

Nunc procedamus & videamus de verbo promissio, & eius significatione. Et Ias. hic, num. 3. dicit, q̄ promissio est terminus inferior conuentione, generalior tamen pacto.

Quòd

Quòd sit inferior conuentione præsupponit pro expedito. Quòd verò sit generalior pacto, deducit, quia promissum adaptatur ad pactum, stipulationem, & pollicitationem. l. sciendum. §. dictum. ff. de edil. edic. vbi quòd dictum à promisso eo differt, quod dictum est, quod verbotenus enunciatur, nudoque sermone finitur, promissum refertur ad pactum, pollicitationem, & sponsonem; At pactum nō potest adaptari pollicitationi.

Circa ista dicta Ias. animaduerte quatenus dicit, quòd conuentio est generalior promissione, quòd idem Ias. in l. lecta in tertio notab. ff. si cer. petat. tenet contrarium eius, quod hīc, vt dicunt Nig. hīc, nu. 33. & Fortu. in §. conuentionis. nu. 3. dicit enim ibi, quòd
131 verbum promissit, est magis generale verbo cōuenit.

Sed aduerte, quòd Ias. non est sibi ipsi contrarius, vt dicunt isti; Nam ibi accipit verbum conuenit, pro pacto, quia loquitur de tali verbo, prout est redactum in scripturam; & dicit, quòd verbum promissit, est magis generale, quàm verbum conuenit, seu pepigit, & idem etiam dicit hīc: hīc autem dum dicit, quòd verbum conuenit, est magis generale verbo promissit, accipit verbum conuenit, in sua latissima significatione, & prout est genus generalissimum, iuxta suprā dicta.

Secundò aduerte, quatenus dicit, quòd promissio est generalior pacto, per textum in d. §. dictum, quòd iste tex. non probat, quòd adapteretur pacto, stipulationi, & pollicitationi; sed dicit, quòd refertur ad nudam promissionem, seu pollicitationem, vel ad sponsonem, idest, stipulationem, vt exponit ibi glos. & sic videtur solum probare ille tex. quòd verbum promissit, sit generale ad stipulationem, & pollicitationem tantum, non autem ad pactum.

Sed

28 Hieronymi Papponij Interpretatio

Sed aduerte, quòd in eo.tex. Vlpianus interpretatur illa verba dictum, & promissum, de quibus prius dixerat in l. quis sit fugitiuus. §. fin. eo. tit. vbi ponit ista duo verba, tanquam diuersa, & in d. §. dictum. declarat quomodo sint diuersa quo ad illum casum, in quo prolata sunt; & dicit, quòd illud verbum promissum, refertur ad illa duo, videlicet, stipulationem, & pollicitationem, sed absolutè, & extra particularem materiam illius l. non negat ille tex. quin verbum, promitto, possit aptari ad pactum, vt ait Ias. hìc.

133 Comprobatur, quia promissio est assertio vnus personæ facta ab ea de dando, vel faciendo aliquid, vt per Bolog. hìc num. 149. meritò cum sit conclusio vniuscuiusque actus obligatorij, non mirum si possit adaptari pacto, qui est actus tendens ad obligandum.

Tertiò animaduertendum est, quòd contra istam secundam assertionem Ias. in qua ponit, quòd promissio sit generalior pacto, instari potest ex dicto glo. in rub. C. de do. promif. quatenus dicit, quòd promissio

134 est pars pacti, si ergo est pars pacti, ergo non est generalior pacto, cū pars nō sit generalior suo toto, imò totum comprehendit partes. l. in toto. ff. de reg. iur.

Comprobo insuper, quia promissio est pars integralis pacti, quia ex promissione, & actu ordinato ad eam inducendam, fit vnum totum integrale, quod dicitur pactum; Meritò etiam ex hoc non potest dici, quod promissio sit genus ad pactum, cum genus sit totum vniuersale, cuius partes sunt subiectiuæ, non autem integrales, iuxta tradita per Bar. in l. qui vsumfructum. infra tit. nostro.

Sed prædicta assertio Ias. saluari potest, intelligendo eam sano modo; Nam quatenus ipse dicit, quòd promissio

promissio est generalior pacto, non vult dicere, quod sit genus ad pactum, nec quod sit absolutè, & omni respectu generalior, seu superior pacto, adeò ut contineat sub se pactum tanquam partem integram, seu
136 subiectiuā, sed vult intelligere, quod sit generalior pacto, idest, habeat naturam magis applicabilem, & generalem ad plura, quā habeat pactum, quod patet dū ad probandum suum dictum allegat tex. in d. §. dictū, in quo dicitur, q̄ promissio refertur ad sponsonem, & pollicitationem; Et insuper patet, quia seipsum declarando subiicit statim, nam promissum adaptatur ad pactum pollicitationem, & sponsonem; Et sic vult las. q̄ isto particulari respectu, adoptionis, scilicet, promissio sit generalior pacto, & in hoc verum dicit.

Nec obstat, quod promissio sit pars integralis pacti; quia iste terminus promissio potest considerari dupliciter, videlicet in concreto, & sic prout est cōiuncta cum reliqua parte pacti alicuius, & isto primo modo est verum, quod non est generalior illo pacto particulari, quia est pars illius; Item potest considerari in abstracto, & sic prout non est coniuncta pacto particulari, & isto secundo modo dici potest, quod sit generalior pacto, idest, possit ad plura applicari, quā pactum, nēpè ad pollicitationē, cui non potest adaptari pactū.

Sed contra istā saluationem, & sic, q̄ immò promissio non sit generalior pacto, ēt respectu adaptationis, sed q̄ immò terminus pacti, sit æquè adaptabilis, vel etiā ad plura adaptetur, quā promissio, arguitur sic; Nam licet promissio adaptetur pollicitationi, cui nō potest adaptari pactum, tamē vice versa pactū potest adaptari distractui. d. l. 1. §. cōventionis, supra, de pact.
138 cui non videtur posse adaptari promissio; Præterea,

30 *Hieronymi Papp. Interpretatio*

rea, pactum videtur posse adaptari contractui, qui re contrahitur d. §. conuentionis, & iuris gentium. in
139 prin. versic. sed si in alium. cui non videtur posse adaptari terminus promissionis.

Sed saluando las. replicari potest, quòd immò verbum, promissio, adaptari potest distractui, quando fit
140 verbo; Quia quando partes recedunt a contractu verbo tenus, promittunt virtualiter nō contrahere, secundum glo. & DD. in l. si vnus. §. pactus ne peteret. ff. de pact. & notat Fortun. d. §. conuentionis, num. 7. Bene verum est, quòd distractui facto re, seu solutione non potest adaptari promissio, prout etiam nō potest applicari pactum.

Similiter, non obstat quatenus dicebatur, quod pactum potest adaptari contractibus, qui re contrahuntur, quibus nō videtur posse adaptari promissio; nam respōdetur, quòd hoc est falsum, quia immò ille, qui
141 recipit rem, semper promittit tacitè restituere, vel dare. l. 2. ff. si cer. petat. Et sic restat firmum, quòd respectu adaptationis promissio est generalior pacto.

Absoluta explicatione secundi termini, nempè promissionis, prosequendo las. videamus declarationem tertii termini, nempè pacti. Et Iason num. 4. subiicit, quòd pactum consistit in nudo, & informi facto duorum pluriumve consensu expressè, vel tacitè, declarato, absque aliqua verborum solemnitate, alleg. glo. & DD. in l. iuris gentiū. §. igitur nuda. ff. de pact. vbi glo. dicit, quòd pactum consistit citra verborum solennitatem. Et hinc est, quòd I. C. in l. si vnus. §. pactus ne peteret. ff. de pact. dicit, quod in pactis factum versatur, id est, nudi consensus ministerium.

Sed tu aduerte, quòd las. in dictis suis non benè explicat

explicat substantiam, & naturam huius tertij termini.
142 Vnde dicendum, quod habemus duas descriptiones
pacti, vnam in l. 1. in prin. ff. de pactis. alteram in l. pa-
ctum, in prin. ff. de pollicita. quæ licet aliquo modo dif-
ferre videantur, quoad verba, re tamen, & effectu cõ-
ueniunt. Ex quarum verbis, maximè primæ elicitur,
143 quod ad formandum pactum ita proceditur; Primò
proponitur res, super qua partes volunt pacisci; se-
cundò inchoatur tractatio inter partes super ipsa re;
tertiò incipit placere partibus eadem opinio circa cõ-
144 clusionem eius, quod tractatur, & istud dicitur pla-
citur; quartò omnino placet, & ob id deliberant con-
145 currere in eandem sententiam, & iste dicitur cõsen-
sus; quintò concurrunt, & deliberant super eo, quod
placuit, & consenserunt, & istud dicitur pactum, &
146 nomen tribuit cæteris actibus directis, & ordinatis
147 ad ipsam conclusionem, & deliberationem; nimi-
rum, quia pactum dicitur, quasi fixum, seu firmum a
verbo pango, quod idem significat, quod figo, quia
quod primò tractatur, deinde placet, & consensu reci-
pitur, vltimo loco concluditur, & pangitur, idest, pa-
cto firmatur.

Circa, quod est aduertendum, quod antiquitùs
148 modus pangendi erat sollemnis; fiebat enim per da-
tionem, & receptionem fidei, per quem actum ex dua-
149 bus vel pluribus voluntatibus, quæ erant antea sepa-
ratae, & liberae, vna voluntas inuiolabilis fiebat; Vnde
150 Marcus Tulli. lib. 2. de Inuentio. dicebat, quod pa-
ctum est, quod inter aliquos conuenit, quod ita iu-
stum putatur, idest, firmum, vt iuri præstare, scilicet
firmitate dicatur, vt refert, & declarat Pet. Greg. To-
los. in suo sintagm. iur. par. 3. cap. 2. num. 7. 8.

Iuxta

32 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

Iuxta hanc descriptionem pacti adhuc pro magis perfecta cognitione eiusdem opportunè quæritur, cum, vt dixi, inter cætera ad constituendum pactum requiratur consensus, idest, duorum, vel plurium coniunctus sensus, quomodo, seu quando ista coniunctio
 151 debeat interuenire. Et omnes Doctores cōueniunt in hoc, quòd consensus debeat esse simultaneus, sed
 * variant in intellectu huius termini; Nam quidam volunt, quod consensus ad hoc, vt sit simultaneus sit necesse, quòd eodem tempore nascatur ante perfectio-
 152 nem pacti, & pari passu ambulet ad illius conclusionem, adeo, vt non sufficiat, quod vnus paciscentium incipiat velle antea, & alius postea. Alij intelligunt ad
 153 hoc, vt dicatur simultaneus, vt sufficiat, quòd duorum voluntates reperiantur simul concurrere tempore, quo perficitur pactum, licet voluntas vnus prius nascatur, & volūtas alterius nascatur postea, dummodo voluntas primi duret; Et ita accipiunt communiter DD. hic. Bal. Nouell. num. 17. Gallia. 40. 53. 55. Veri. Senen. nu. 50. cum seqq. post Bar. in l. 1. ff. de cōtrahen. emptio. Bar. & Castr. in l. cum qui, §. Iulianus. & l. qui autem. §. fin. ff. de constit. pecu. & l. licitatio. de publica. Et ista secunda intelligentia vera est, & probatur per tex. in l. 1. §. 1. & l. si stipuler. §. fin. in f. eod. tit. nostro. & patet in contractu mandati; item donationis factæ verbo, & not. Zuccar. licet ad aliud propositum, in rub. C. de pact. num. 15. & 16.

Ex hoc infertur, quòd inter absentes si vnus velit
 154 hodie, alius velit idem cras, & voluntas primi non duret, isti duorum sensus, quia non sunt simultanei, non faciunt consensum.

His circa pactum explicatis, sciendum est vlteriùs,
 quòd

quod pactū in genere est loco generis ad omnes contractus, ut dicit tex. in d. l. 1. §. conuentionis. verſ. adeò
156 autem; & dicitur materia omnium contractuum, & propterea dicitur eſſe nudum, & informe, & conſiſtit in mero facto duorum pluriumve, ut dicit laſ. qūo autem hoc contingat, diſputant latè Docto. in l. ſi vnus. §. pactus. ff. de pact. vbi laſ. num. 1. Fortun. 12. 13. Bo-log. num. 65. Non diſputo, quia non expedit.

Et tale fuit pactum in ſui origine; Poſtea verò aſ-
157 ſumpſit varias formas, & veſtimenta de quibus per gloſ. fin. Inſt. qui. mo. re contrah. oblig. in prin. & tranſiit in varias ſpecies contractuum, ut dicitur in d. l. iurifgentium. in prin. Aliquādo etiam hodie pactum remanet nudum, quia à paciſcentibus non datur illi veſtimentum, neque approbatur à iure ciuili; quo caſu dicitur pactum nudum, & retinet nomen pacti ſim-pliciter, & remanet debile, & propterea inhabile eſt ad producendam actionem d. l. iurifgentium. §. igitur nuda.

Nunc procedamus, & iuxta declarationem iſtorū terminorum inferunt laſ. & alij ad præcticam. Nam pone, quod verbum, conuenit, ſit redactum in ſcriptu-ram publicam, vel priuatam, an importabit ſtipulationem, an verò pactum nudum; Et dicit laſ. quod im-portabit pactum nudum; At ſecùs in verbo, promiſit, quod importabit ſtipulationem.

Super hac quæſtione variæ fuerunt opiniones Do-ctorum. Nam aliqui tenent, quod vtrumque verbum importet ſtipulationē; Quidam, quod nullum impor-tet ſtipulationem; Alij, quod verbum, conuenit, non importet, verbum verò promiſit, importet.

159 Et iſta vltima opinio communis eſt, ut per Gallia.

C

hìc

34 Hieronymi Papp. Interpretatio

hic, num. 4. Rip. 16. Alb. 40. Leo. 60. quicquid secus inaduertenter videatur dicere Ias. hinc. Et quia articuli difficiles sunt, & pulchri, & per Modernos latè discutuntur, insistendum a nobis est. Et primò videntum de verbo, promisit, an & quando redactū in scripturam, importet stipulationem;

Et pro parte affirmatiua, quæ communis est, vt dixi, primò adducitur tex. in §. fin. Instit. de fideiusso. & l. sciendum, infra eod. vbi dicitur, quòd si in instrumēto dictum sit aliquem fideiussisse, s. pro alio promississe, censendum est omnia fuisse solenniter acta. & sic verbum, fideiussit, redactum in scripturam, quod idem importat, quod verbum, promisit, importat stipulationem.

Ad ista iura adducta pro communi, respondetur ea non vrgere; nam vt ait Fortun. in d. l. 1. num. 32. ff. de pact. in illis non erat scriptum in instrumento aliquē
160 promississe, sed aliquem fideiussisse, quod verbum necessariò importat stipulationem, cum sine ea non possit fieri l. blanditus, C. de fideiusso. at nos loquimur de verbo, promisit, quod non præsupponit necessario stipulationem, cum possit conuenire pacto nudo, item pollicitatione. l. sciendum, §. dictum, ff. de ædil. edic.

Secundò, pro eadem communi adducunt tex. in l. Titia §. idem respondi. il. 2. inf. eod. vbi dicitur, q̄ si aliquis litteris suis præstatuū se cauerit pecuniā, si res inter præsentēs gesta sit, intelligitur per stipulationem.
161 Sed nec iste text. vrget; quia loquitur de verbo, cauit, quod de sui proprietate importat stipulationē. l. sancimus, cum glos. C. de verb. signif. At nos loquimur de verbo, promisit, q̄ necessariò illā non importat,

tat, seu inducit, cum, vt dixi, possit referri ad aliud.

Tertio, ad idem adducitur tex. in l. 1. C. de cōtrah. & committ. stipul. vbi si in epistola, ex qua alicui cauebantur, nihil dictum sit de stipulatione, credendum est vocem respondentis secutam esse vocem interrogantis.

Huic tex. respondetur, quòd loquitur de scriptura, in qua continetur verbum, cauit, quòd, vt dixi supra, de sui natura inducit stipulationē, d. l. sancimus. cum glo. At nos loquimur de verbo, promisit, quod non importat.

Quartò, quòd verbum, promisit, redactum in scripturam, importet stipulationem, adducitur textus, in quo videtur esse casus pro ista parte, in §. si scriptum. Inst. de inuit. stipul. vbi formaliter dicitur, qd si scriptum in instrumento fuerit aliquem promisisse, perinde est, ac si ad præcedentem interrogationem responsum esset. Ecce, quòd verbum, promisit, redactum in scripturam implicat interrogationem, sic probat stipulationem.

Huic textui, omiſſis duabus, responsionibus Fortun. in d. l. 1. in prin. nu. 3. de pact. disputatiuè responderi potest, quòd ille non dicit, simpliciter, quod verbum, promisit, redactum in scripturam, importet stipulationem, nam de hoc ibi non erat quæstio, & si de hoc ibi Imperator voluisset disputare ille tex. non fecisset ad materiam tituli, sed dubitatio, de qua ibi, erat, an præsupposito, quòd contrahentes voluissent facere stipulationem, an si de ea factum sit instrumentum, in quo dictum sit simpliciter, aliquem promisisse, tale instrumentum probet stipulationem.

C 2 Et

36 Hieronymi Papponij Interpretatio

Et uidebatur, quòd non, quia stipulatio constat ex interrogatione, & responsione; meritò ex tali scriptura, in qua continebatur promissio, non uidebatur probari stipulatio.

Vlteriùs, quia ad inducendam stipulationem, non est satis, quòd quis promittat, seu respondeat, sed est necesse, quòd interrogatio præcedat, ut inf. cod. in l. r. in prin. & §. 1. Inst. cod. ergo &c.

Contrarium ibi deciditur, quia licet in illo instrumento non sit scriptum, quòd alius interrogauit, tamen præsumendum est, quod alius priùs interrogauit, cum scriptura illa manasset super contractu stipulationis; At in proposito quæstionis nostræ non præsupponimus, quod scriptura in qua continetur uerbum, promisit, emanauerit super stipulatione, sed simpliciter, quod uerbum promiserit, esset redactum in scripturam, an scilicet in dubio ille importet stipulationem.

Quintò, pro communi facit secundùm Bolog. hic, 163 num. 150. cum seqq. quod uerbum, promisit, fuit destinatum per legem ad stipulationem concipiendâ, & usurpatum in eius formula, ut Instit. de uerbo. obli ga. §. 1. ubi dicitur, quod in stipulatione concipienda olim talia erant uerba in usu, spondes, spondeo, promittis, promitto, &c.

Sed respondetur non esse uerum, quod uerbum, promitto, esset destinatum a lege ad stipulationem concipiendam, & quod esset solenne in eius formula, ut dicam inf. in resolutione quæstionis.

Præterea respondetur, quod stante præsupposito Bolog. sequeretur, quod uerbum, promisit, etiã positum extra scripturam importaret stipulationē; Quod
tamen

tamen est contra opinionem omnium, qui communiter volunt, quod si non sit scriptum in instrumento, non importet stipulationem, & nemo dubitat de hoc.

Hæc sunt, quæ potissimum vrgere videntur pro communi. Nunc contra communem pro negatiua, quod imò verbum promisit, prolatum in instrumento publico, vel priuato, in dubio non importet stipulationem; Primò adducebat Fortun. in d.l. 1. in prin. num. 24. de pact. qui sustinet hanc partem; quia instrumentū con-
 154 tinetur nomine probationis, vt volunt communiter in Rubr. C. de probat. & est tex. in l. in exercendis, C. de fide instrum. Modò probatio, quæ potest vario
 165 modo interpretari, in dubio debet accipi in casu, qui minùs stringit. ca. in præsentia, extra de probatio. Meritò in casu nostro dicendum, quod cum verbum, promisit, sit ambiguum, debet interpretari in casu, qui minùs obligat, & sic, vt probet pactum nudum.

Secundò considerat, & est idem argumētum cum
 166 præcedenti, quod probatio ad hoc vt releuet, debet esse certa, l. non hoc, C. vnde legi. glo. in l. neque natales. C. de probatio. Modò si in instrumento dicatur, quod aliquis promisit, hoc potest intelligi quod promisit pacto nudo, item per stipulationem vel pollicitationem, ergò ista probatio tanquam incerta nihil probabit.

His duobus fundamentis, quibus ipse Fortun. non responderet, puto pro communi posse responderi, con-
 167 siderando, quod verbum promisit, importat voluntatem vnius ex contrahentibus, & illius qui intendit se obligare; Vnde cum in quolibet actu obligatorio
 168 desideretur voluntas duorum. d.l. 1. §. cōventionis. dicendū est, quod ad hoc vt verbum, promisit, im-

C 3 portet

38 Hieronymi Papponij Interpretatio

portet contractum, debeat per interpretationem adiungi alicui actui, per quem exprimatur consensus alterius; Modò si interpretemur quod promiserit alteri per pactum nudum, vel recipienti pollicitationem, dicemus scripturam fuisse facram nugatoriè, vtpotè de actu probando qui inualidus est ad actionem; At si subaudiamus per stipulationem, dicemus scripturam fuisse factam de actu efficaci ad agendum. Illa ergo interpretatio ex istis duabus erit assumenda, quæ facit
169 præsumi actum validum, argumen. l. quoties. ff. de reb. dub.

Ad arg. ergo respondeo, quòd dubia probatio &c. verum id esse, quando est probatio omnino dubia, se-
170 cùs verò si possit reddi certa vel iuris præsumptione, vel alio modo, vt dicit benè glo. in d. l. neque natales. & tradit Felyn. in d. c. in præsentia. nu. 16. 17. prout accidit in casu nostro.

Tertiò, cōtra communem adducit Fortun. vbi sup. l. 1. in prin. C. de dot. promiss. vbi in instrumento dotali scriptum erat, quòd mulier, quæ nubebat, promittebat dare dotem. Et dicitur ibi, quòd ex instrumento non datur actio de dote; & tamen deberet dari, si ibi verbum promisit, redactum in scripturam, importasset stipulationem

Huic text. pro communi responderi potest, quòd ibi verbum promisit redactum in scripturam, non importat stipulationem, ne duo specialia concurrant circa idem, vt dicunt ibi Doctor. Primum enim speciale esset, quod dos, quæ erat omninò incerta, peti posset; Secundum speciale esset, quod lex ad verbum, promisit, subaudiret interrogationem præcessisse magis quàm nudam conuentionem.

Quartò

Quartè cōtra eādem communem, quòd verbum, promisit, redactum in scripturam, non importet stipulationem, mouetur Fortun. vbi sup. ex l. iuris gentium, §. quod ferè. sup. de pact. vbi dicit, quòd in instrumentis solent in fine eorum inseri hæc verba, rogauit Titius, spopondit Mæuius. & dubitatur an stipulatio sit inducta. Ergò quando solum in instrumēto est appositā promissio, erit omnino dubium, an inducta sit stipulatio, & in hoc dubio non erit præsumendum.

Huic argumento respondetur non esse verū, quòd in d. §. quod fere, dicatur, quòd si in instrumento dictum sit, rogauit Titius, spopondit Mæuius, sit dubitatio an illa verba importent stipulationem, imò pro expedito præsupponitur contrarium; & solum deciditur, quod si aliquis velit probare contrarium, admittitur, & sic illi incumbit onus probandi.

Quintò, ad idem facit tex. in l. lecta. sup. si cert. pet. vbi secūdum intellectum Doctorum, de quo ibi, probatur, quod verbum conuenit, simpliciter prolaturum in instrumento, in dubio importat nudam cōuentionem; Modo sic: verbum, cōuenit, importat pactum nudum, item importat stipulationem, & tamen interpretatur conuenire pacto nudo; Ergo idem dicamus de isto verbo, promisit, quod in dubio importet pactum nudum, quamuis referri possit ad stipulationem.

Huic arg. responderi potest, non valere argumētū
172 de verbo, conuenit, ad verbum, promisit, quia illud
simpliciter prolaturum in instrumento, ideo in dubio
importat pactum nudum, quia secundum suam spe-
173 cialem significationem sibi attributam à lege, im-
portat pactum nudum; & verba in dubio debent
174 accipi in specie. l. hoc legatum. vbi Barto. de legat.

C 4 3. At

3. At verbum, promisit, secus, quia illud potest æquè propriè referri ad stipulationem, & ad pactum nudum.

Sextò contra communem facit secūdum Fortun. quia si verum esset, quòd verbum, promisit, redactum in scripturam importaret stipulationem, sequeretur, quòd non posset dari contractus litterarum obligationis, cum tamen hoc dicere sit absurdum; Nam in tali
175 cōtractu in primis requiritur scriptura, in qua quis confiteatur se recepisse pecuniā, & insuper promittat se illam restitutum; ita in effectu probat tex. Inst. de littera. oblig. & l. si ex cautione. C. de non nume. pecu. Dicitur in Inst. q. si quis debere se scripserit, quod sibi numeratū non est, contrahitur litterarū obligatio. Dicitur in l. si ex cautione, quòd si ex cautione, in qua quis confessus est, se mutuò accepisse, & promiserat se redditurum, conueniri cōeperit, exceptione nō numeratæ pecuniæ defendi poterit.

Modò, si in cōtractu litterarum obligationis requiritur scriptura, in qua dicatur, quòd aliquis promisit, si verum esset, quòd verbum promisit, importaret stipulationem, nunquam esset locus contractui litterarum, quia ille cessat, vbi locum habet stipulatio, ut
176 dicitur in d. prin. de littera. obliga.

Huic argumento respondebat in primis Faber, Inst. de littera. oblig. videlicet, non esse verum, quòd in
177 scriptura, per quam inducitur litterarum obligatio, debeat adesse verbum, promisit, immò secundum ipsum, necesse est, quòd in illa apponatur aliud verbū, nempè, constituit, vel cōuenit; & tunc inducitur, seu contrahitur obligatio litterarum, & sic cessat argumentum.

Ista

Ista intelligentia Fabri, quam sequi videtur Leoni.
hic, non est bona, quia immò in scriptura, per quam
178 inducitur litterarum obligatio, potest adesse verbū,
promisit, ut est tex. l. si ex cautione. & l. i. C. de nō nu-
me. pecu. & in l. sub specie. C. de postulan.

Vnde ad istud argumentum responde aliter, præ-
179 mittēdo primò, quòd istud verbum, promisit, de se,
& sui proprietate non importat, seu implicat interro-
gationem, seu stipulationem; sed solum in certis casu-
bus, & in istis illam importat solum mediante inter-
pretatione legis, quam ipsa elicit ex mente loquentis
180 contra proprium significatum talis verbi, ut dixi ali-
qualiter supra, & dicam infra, quando subest aliqua
necessitas.

Modò sic; in scriptura, in qua quis confitetur se re-
cepisse pecuniam à Titio, quam restituere ei promit-
181 tit, non est necesse, quòd lex interpreteretur, & subau-
diat, quòd præcesserit interrogatio, meritò in casu
isto tale verbum, promisit, non importabit eam.

Ratio est: quia lex quando interpretatur, quòd ver-
bum promisit importat stipulationem, istud facit so-
lùm ad finem, ut actus, qui fit, nō censeatur esse factus
frustratoriè, & ineffaciter, quoad agendum; Quæ ne-
cessitas interpretandi cessat in casu isto, quia scriptu-
ra, in qua verbum, promisit, appositum est, est efficax
sine tali interpretatione ad producendam obligatio-
nem, & actionem, nempe litterarum, propter naturam
ipsius actus, super quo est appositum; Et hoc stante,
non est mirum, si cesset argumentum, & contractus
litterarum non redderetur inefficax.

Septimò, quòd verbum, promisit, redactum in scri-
pturam, non importet stipulationem, deducitur sic;
certum

42 *Hieronymi Papp. Interpretatio.*

certum est, vt dixi etiam supra, quòd tale verbum est
182 obscurum, & ambiguum, meritò debet interpretari
contra illum, qui se fundat in eo, & sic contra asseren-
tem, inductam esse stipulationem, l. veteribus. vbi no-
tatur. ff. de pact.

Huic argumento respōdetur, quòd regula d. l. pro
183 cedit, quando verba sunt omninò ambigua, & non
apparet, quòd possint recipere interpretationem a le-
ge, vel ratione, vel ab eo, quod est verisimile secūdum
Bart. ibid. num. 4. 5. At verbum, promisit, quamquam
ambiguum, interpretatur à lege, quando est appositū
in scriptura, quòd importet stipulationem, vt statim
dixi, & dicam infra, meritò, &c.

Discussio nunc articulo ad partes, resoluēdo dispu-
tationem, teneo communem, quod scilicet verbum,
promisit, redactum in scripturam, importet stipulatio-
nem; Et vt bene intelligatur decisio, dico & confide-
184 ro, quòd illud verbum promisit de se, & secundum
suam proprietatem importat factum vnius personæ
tantum, vt per se patet, item de sui natura, cum signifi-
cat obligationem, est implicatiuum facti alterius per-
sonæ, nempè illius, cui fit promissio, per quod ipse ac-
quirat obligationem; Quod quidem factum cum pos-
185 sit contingere multipliciter, hinc est, quòd tale ver-
bum promisit, dicitur habere naturam applicabilem
ad plura; nempè ad pactum nudum, stipulationem, &
sponsonem, vt dicitur in d. l. sciendum. §. dictum, & di-
xi supra.

Ex quibus infertur, quòd in illo casu, in quo istud
186 verbum, promisit, implicat interrogationem, istud
fiat per interpretationem restringentem eius signifi-
cationem generalem, quæ est vt applicetur ad plura,

vt

vt statim dixi, argu. eorum, quæ tradit Bar. in l. si pluribus. de leg. 2. quatenus ibi dicit, quod oratio indefinita, quæ de sui natura potest applicari ad plura, quando applicatur ad vnum, istud fit per interpretationem; & facit etiam tex. in l. si seruitus. ff. de serui. vrba. prædiorum, ibi, humanius est verbo generali, &c.

His modò stantibus, dico, quod ante tempora Iustinian. dubitari poterat, & dubitabatur, quando tale verbum, promisit, reperiatur esse positum in aliqua scriptura, vtrum per illam scripturam probaretur contractam fuisse stipulationem, & in necessarium antecedens, an verbum, promisit, importaret stipulationem; Et plura dici poterant pro vtraque parte, & forsan erant ea, quæ supra in discussione huius questionis fuerunt adducta; & cum videretur Iustiniano, quod istud dubium egeret Cæsarea decisione, propter eius frequentiam in d. §. si scriptum, illud determinauit, interpretando, quod illud verbum de se obscurum, quando reperitur in scriptura, debet importare stipulationem, & scriptura probat illam esse contractam.

Quod autem huiusmodi decisio fundetur benigna interpretatione contra propriam significationem talis vocis, probatur ex illo verbo, perinde, de quo in eo tex. quod verbum importat improprietatem, & similitudinem Bar. in l. qui à patre. ff. de confir. tuto in l. 1. ff. de recepta. & in extrauag. ad reprimen. in verbo perinde; & tanto magis, quia dicitur in eo textu, perinde de habetur, non autem, perinde est, quod verbum, est, solet esse magis expressiuum veritatis. Bar. in l. imperium. ff. de iurisd. omn. iudic.

Ratio autem, quare Iustinian. illam decisionem voluerit fundare in illa benigna interpretatione, & restringere

44 Hieronymi Papp. Interpretatio

stringere generalem significationem verbi, promisit, ad stipulationem magis quàm ad pactum, vel pollicitationem, potuit esse multiplex.

Prima fuit, quia considerauit Iustinianus, quod super illo actu, in quo est verbum, promisit, fit scriptura, quæ fit ad finem, vt in iudicio possit probari id, quod in ea continetur, contra eum qui protulit in ea illud verbum, promisit; quo stãte, si per suam interpretationem declarasset illud verbum, promisit, importare pactum nudum, vel pollicitationem, qui sunt actus inefficaces ad producendam actionẽ regulariter, illa scriptura censeretur nugatoria, quia probaret actum inefficacem ad agendũ; & non est verisimile quod partes, quando faciunt talem scripturam, velint illam facere frustratoriẽ; Meritò tali de causa interpretari voluit Iustinianus, quòd tale verbum, promisit, tunc importet stipulationem, qui est actus efficax ad agendũ, & ea probata per scripturam, illa non potest dici facta frustratoriẽ.

Secunda potuit esse ratio, per quam motus fuit Iustini. ad faciendum talem interpretationem; quia considerauit, quòd scriptura de aliquo actu fit ad cautelam, & vtilitatem creditoris, & talem scripturam ipse procurat fieri, vt per eam scilicet in promptu habeat probationem eius, quod in scriptura continetur, arg. l. contrahitur, ff. de pigno. Quo stãte, verisimile est quòd verbũ promisit, fuerit in ea prolatum, vt probaret stipulationem, cum ita interpretando maior resulteret utilitas & cautela pro eo.

Tertia insuper ratione moueri potuit, quia considerauit; quòd verbum, promisit, seu promitto, est verbum, quod profertur a debitore, ergo contra illum debet

debet interpretari, qui potuit apertius loqui, & fecit. arg. l. veteribus. ff. de pac.

Quarta & vltima ratio esse potuit, quia in scriptura, quæ sit de aliquo actu obligatorio, solet inferi stipulatio. l. tale pactum, §. quod ferè. ff. de pact. vnde hoc attento in dubio Iustinian. voluit interpretari in casu nostro, quod verbum, promisit, importare debeat, & 195 probare stipulationem, sumpta coniectura a solitis. iuxta glo. in l. neque natales, C. de probatio.

Concludamus ergò, quòd hodie, quo tempore habemus decisionem & declarationem factam per viam legis per Iustinianum, non potest dubitari quin scriptura continens verbum promisit, probet concludenter stipulationem. l. ancillæ, C. de furt. Ante verò, dictam factam decisionem potuisse disputari; sed veriorrem fuisse opinionem, quam postea secutus fuit Imperator, vt dixi, & super istis cogita benè.

Absoluto isto primo articulo de verbo, promisit, videamus de verbo, conuenit, posito in instrumento, an importet stipulationem? Et communiter concludunt DD. vt dixi, quòd eam non importet, sed importet pactum nudum.

Pro qua communi, & sic quòd non importet stipulationem, assignantur rationes diuersitatis inter verbum, promisit, & verbum, conuenit. Et prima est secundum Barto. in d. l. lecta. in princ. col. 3. supr. si cert. pet. Quia verbum conuenit, est generale & generalissimum; Vnde nò mirum si appositum in instrumento non debeat restringi ad importandam stipulationem; At verbum promisit, non est ita generale, vt diximus sup. cum Iaso. Meritò non mirum, si verbum, conuenit, non importet.

Hanc

46 Hieronymi Papp. Interpretatio

Hanc rationem reprehendunt Gallia. hic, num. 40.
& Alb. 44. Quia vtrunq; verbum, vt pręsupponitur,
in ea est generale; vnde sicut generalitas verbi, promi-
sit, quando est appositum in scriptura, restringitur, ita
196 gatur, licet illa sit maior, cum plus, & minus, non fa-
ciant differre specie. l. fin. ff. de fund. instru.

Uterius dici potest, quod verbum, conuenit, in
quęstione nostra, non sit generalius verbo, promisit,
sed quod immo sit inferius, attento, quod in ea capi-
tur pro pacto, quod est inferius promissione, vt dixi
sup. cum Iaso.

Secundam rationem differentię inter verbum, con-
uenit, & promisit, ponit Bart. in l. sciendum. col. 1. in
3. oppo. inf. eod. dicens, quod verbum, conuenit, de
sui proprietate, non est aptum importare stipulatio-
nem, at verbum, promisit, secus, meritò &c.

Sed nec ista secunda ratio procedit, quia immò
197 vtrunque verbum est generale, & de sui aptitudine
aptum importare stipulationem, vt dicebat Alba hic,
num. 44.

Vnde tertiam rationem differentię tradebat Gal-
lia. hic, num. 40. ex mente Fulgo. in d. l. lecta. col. 3. di-
198 cens, quod verbum, conuenit, importat actum plu-
rium simultaneum, sine ordine interrogationis prę-
cedentis, & responsionis sequentis, quod est contra
naturam stipulationis, vt dicam infra; Vnde nō mirū
si redactum in scripturam, non importet stipulationē;
At verbum, promisit, denotat actum vnius, nempe
promittentis; & ideo in dubio importat stipulationē,
199 quia in dubio tale verbum, cęsetur emanare ad prę-
cedentem interrogationem alterius partis.

Sed

200 Sed nec ista tertia ratio procedit, quia immò utrū-
que verbum, conuenit, & promisit, importat expli-
citè actum vnius, nempe illius, qui se obligat, & impli-
citè actum alterius, scilicet, qui acquirit obligationē;
Nec est verum, quòd verbum, promisit, præsupponat
interrogationem præcedere, sed benè verum est in
verbo, respondit, & ita loquitur tex. in d.l. 1. C. de con-
trah. stipul. ibi credendum est, vocem respondentis se-
cutam esse vocem interrogantis.

Quartò loco Bal. Nouell. hic, num. 1. & 2. dicebat,
quòd ideo verbum, promisit, positum in scriptura im-
201 portat stipulationem; quia de communi stilo nota-
riorum est in instrumentis eorum apponere stipula-
tionem, de quo testatur I. C. in d.l. iurisperitum. §.
quod ferè; at ista consuetudo cessat in verbo, conue-
nit, meritò & c.

Sed nec ista ratio placet, quia si ex vi consuetudi-
nis notariorum, verbum, promisit, importat stipulatio-
nem, ex eadem consuetudine importabit verbū, conue-
nit, quia mos notariorum est in instrumentis po-
nere verbum, conuenit, ante verbum, promisit.

Vnde Leoni. hic num. 60. dicebat, quòd verbum,
promisit, redactum in scripturam importat stipulatio-
nem, quia tale verbum denotat, semper actum pro-
missionis, & nō aliud importantem; Vnde licet possit
per interpretationem referri ad pactum nudum, stipu-
lationem, & pollicitationem, tamen in dubio, idcò re-
202 fertur ad stipulationem, quia verba in dubio sunt
capienda in potentiore significato; At verbum, conue-
nit, non importat promissionem tantum, ita vt de pro-
missione in potentiore significato intelligi debeat;
quia quandoque conuentio significat actum contra
promis-

48 *Hieronymi Papp. Interpretatio.*

promissionem, vt est liberatio, seu dissolutio promissionis.

Sed certè ista ratio Leonij est insulsa; quia non est verum, quod in terminis quæstionis nostræ verbum, cōuenit, possit importare aliud quàm promissionem, seu obligationem; Nam cum in ea dubitetur, an verbum, conuenit, importet stipulationem, debemus præsupponere necessariò loqui de conuentione obligatoria, in qua de necessitate semper adesse debet promissio saltem virtualiter.

Aliam ergo rationem ponebat Alba hic, num. 45. cōsiderans in effectu, quòd verbum, promisit, ex proprietate importat stipulationem; quod ipse probat auctoritate Iurisconsultorum, ex qua nascitur proprietas sermonis secundum Bart. in d.l. omnes populi. in 3. q. 6. q. princ. de qua in d. §. si scriptum. Instit. de inuti. stipul. in §. fin. Instit. de fideiusso. in l. sciendum, inf. eod. in l. 1. C. de contrahen. & committ. stipul. in l. 1. C. de vsur. in quibus iuribus probatur, quod istud
203 verbum, promisit, importat stipulationem: At econtra verbum, conuenit, de proprietate importat pactum nudū similiter ex autoritate ll. vt patet in multis ll. ff. & C. de pac. Vnde non mirum, si in dubio verbum, conuenit, non importat stipulationem, sed pactum nudum.

Sed nec ista ratio Albæ concludit; quia imò verbū, promisit, de sui proprietate non importat stipulationem, vt pluries dixi suprà, ex illo §. dictū, in d. l. sciendum, de ædil. edic. Nec autoritas Iurisconsultorum suffragatur; quia præter §. si scriptum, alia iura non loquuntur de verbo, promisit, sed de verbo, cauit, & fideiussit, quæ verba reperiuntur qualificata à lege particulari-

ticulariter vt importent stipulationem, vt de verbo, cauit, est tex. iuncta glos. in verb. nuda. in l. sancimus. C. de verbor. signific. & de verbo, fideiussit, est tex. in l. blanditus. C. de fideiusso. At non sic erat de verbo, promisit, apposito in instrumento antequam fieret ille §. si scriptum. in quo qualificatum fuit tale verbum ad importandam stipulationem, qui tamen processit ad hoc per viam interpretationis inherendo menti ipsius proferentis contra proprietatem dicti verbi, vt diximus supra ponderando illa verba, perinde, &c.

Septimo loco Seuerinas in suo tract. de pact. num. 4. assignabat aliam rationem differentie, dicendo, 205 quod verbum, quod potest assumi in genere, & in specie, in dubio accipi debet in specie. Bar. in l. hoc legatum. de lega. 3. Modò verbum, conuenit, potest assumi utroque modo, & assumptum in genere importat stipulationem, sumptum in specie pactum nudum. toto tit. ff. & C. de pact. meritò, &c. at verbum, promisit, non potest accipi in specie, vt importet pactum nudum.

Sed nec ista ratio est bona; quia regula l. hoc legatum posset, & deberet attendi in casu nostro, nisi in eo resultaret absurdum; quod esset, quia si verbum, conuenit, appositum in scriptura non importaret stipulationem, resultaret, quod scriptura, quæ est facta ad probandum actum ad finem agendi ex eo, & consequendi promissum, non operaretur hunc effectum, quia ex pacto nudo non oritur actio; & sic censeretur scriptura facta fuisse frustratoriè; Meritò ne istud contingat, verbum, conuenit, positum in scriptura erit interpretandum, vt importet stipulationem, arg. l. quoties. ff. de reb. dub.

D

Octauò,

50 *Hieronymi Papp. Interpretatio*

Octauò, quòd verbum, conuenit, non importet stipulationem, adducitur tex. in l. lecta. ff. si cer. petat. qui
 206 textus reputatur difficilis in suo intellectu, de quo non est opus hìc disputare. Quantum ad propositum ibi in cautione, quæ fuit lecta in auditorio Aemilij Papiniani, inter alia dicitur, quòd Titius conuenerat cum Sempronio, de soluendo illi vsuras pecuniæ certo modo, & ibi subdit textus, quòd perinde est, ac si per stipulationem fuissent promissæ. Et sic ibi verbū, conuenit, appositum in scriptura, non importat stipulationem.

Sed respōdetur, quòd immo ille tex. retorquētur,
 207 quia vult, quòd illæ vsuræ, super quarum solutione manauerat conuentio, perinde sit ac si fuissent promissæ per stipulationem, & sic videtur ibi esse textus, quòd verbum, cōuenit, appositum in instrumento mediante interpretatione importet stipulationem; & sic videtur idem disponere, quòd clarè, & principalius habetur in d. §. si scriptum, de verbo, promisit.

Et sic ex deductis supra apparet, quòd nulla bona ratio differentia assignata fuit inter verbum, cōuenit, & verbum, promisit; Quare resoluendo quæstionem
 208 dico contra communem, quòd vtrumq; verbum in instrumento appositum importat stipulationem; quā opinionem contra communem tenent Bal. Pau. & Ias. in d. l. lecta. & Leo. hìc, num. 51.

Moueor ad ita concludendum; Quia vtrūque verbum, de seest generale, & applicabile ad plures terminos, vt dixi supra, & præsupponunt omnes; & ratio quare generalitas verbi, promisit, redacti in scripturā, restringatur ad importandam stipulationem, militat etiam in verbo, conuenit; Ne scilicet, aliàs interpretando
 do

do scriptura reperiatur facta frustratoriè, nempè ad probandam nudam conventionem, qua probata non posset sequi condemnatio de eo super quo conuentum est.

210 In vno tamen casu puto communem saluari posse, videlicet in casu, in quo scriptura esset facta inter mercatores, vel in terris ecclesiæ, vel inter clericos, nam in istis casibus conuentio nuda est efficax ad agendum secundum Ias. in d. l. iurisperitum, §. igitur nuda, num. 11. & not. in cap. 1. de pact. Quo stante cessat necessitas interpretandi, quòd verbum, conuenit, importet stipulationem; Cogitabis.

Absolutis prædictis duabus quæstionibus de verbo, promissit, & de verbo, conuenit, positis in instrumento, transeo ad explicationem pollicitationis; Et inquit Ias. hic, quid significet pollicitatio; Et 211 respondet, quòd est solius offerentis promissio, ut dicit textus ad verbum in l. pactum. ff. de pollicita.

Ex quo infert Iason, quòd in pollicitatione non 212 adest consensus, siue coniunctus sensus; Et ex consequenti, quòd differt a pacto, quia illud perficitur ex cōsensu duorum, uel plurium, iuxta l. primam, in prin. ff. de pact. & glo. in l. consensu. supra tit. proximo, ubi glo. exponit consentire, idest simul, & præsentialiter sentire, & facit etiam gl. in l. 1. sup. de cōtrah. emptio. Vnde restat, quòd pollicitatio sit potius dictum, quàm pactum, quia, licet Ias. non dicat, dictum est unius tantum personæ assertio, sicut pollicitatio.

Ex cuius dictis Ias. colligitur differentia inter pollicitationem, & pactum in quo consistat.

Sed pro ordinata cognitione huius materiæ primo loco de ipso nomine pollicitationis agendum est.

D 2 Et

Et Io. Bolog. hìc, num. 152. dicit, quòd istud verbum,
 213 polliceor, vnde deriuatur pollicitatio, inspecta eius
 origine est generale, & adaptatur omnibus contracti-
 bus, eo modo quo verbum, promitto, quia in effectu
 polliceri est promittere, vt in rub. C. de dotis promissio.
 & nuda pollici. & in l. fi. C. ad S. C. Velleianum, &
 in l. pollicitatione. C. de donatio. ante nupt. cum alijs
 per eum hìc adductis.

Hodie verò a iure ciuili talis verbi, generalitas,
 214 quo ad proprietatem est restricta ad vnam tantum
 speciem actus obligatorij, nempe ad actum, per
 quem vnus promittit aliquid vltro offerendo illud
 absque eo, quòd aliquis prius de illo eum requisierit;
 Et sic est actus obligatorius solius promittentis
 vltro.

Sed tu aduerte, quòd immo verbum, istud, etiam
 215 eius origine inspecta non fuit generale; Nam illud
 est compositum ex duabus dictionibus, seu duobus
 verbis, secundum Grammaticos, videlicet ex verbo,
 216 posse, & liceor; liceri autem est precium offerre in
 auctione, seu venditione rei publicè expositum ad vendendum;
 sicut dicimus possidere, idest, posse sedere, polluere
 posse lauare, declarat Alciat. lib. primo, cap. primo
 parer. Iur. Quibus stantibus, infertur contra Bolognet.
 quòd istud verbum, in sui origine, non fuerit generale,
 cum etimologia, quæ indicat originem verbi, ostendat,
 quòd importare deberet promissionem solius offerentis,
 sicut etiam significat hodie.

Redeundo modò ad pollicitationem, & retento cū
 Ias. quod illa sit solius offerentis promissio, difficultas
 non mediocris est in distinguendo, & cognoscendo
 illam

illam à pacto ; attento, quòd considerando eam pro-
ut est in suo esse perfectò, illa videtur semper contine-
re duorum, vel plurium consensum, nempè pollicen-
217 tis acceptantis pollicitationem ; antequam acce-
ptionem pollicitatio videtur esse actus imperfectus,
& non considerabilis, & hoc inde videtur patere, quia
pollicentem, antequam sit acceptata pollicitatio, po-
218 test pœnitere secundum Rui. hic, num. 17. & Al-
ciat. num. 13. & Fely. in cap. 1. num. 7. extra de pact. &
simpliciter præsупponit Rimi. iuni. in l. si vnus. §. pa-
ctus ne peteret, num. 212. de pact.

Propter hanc considerationem, Doctores hîc, &
in d. rubr. C. de pact. laborant valde circa hoc ; Et pri-
mus Deci. in d. rubr. dicit, & concedit in effectu,
219 quòd pollicitatio habeat consensum duorum, sicut
pactum, quòd differentia stet in hoc, quòd consen-
sus, qui constituit pactum, debeat esse expressus ab
vtraque parte, & consensus, qui inducit pollicitatio-
nem, debet tantùm esse expressus à parte pollicentis,
& à parte acceptantis pollicitationem debeat esse ta-
citus. Et hoc modo vult intelligere tex. in d. l. pa-
ctum, quatenus dicit, quòd pactum est duorum
consensus, id est, expressus secundum ipsum, polli-
citatio verò solius offerentis promissum, id est sen-
sus, siue voluntas expressa, non tamen negans, quin
voluntas acceptantis sit necessaria, id est tacita, sed
id non expressit, quia ex eo, quod dixerat l. C. col-
ligi poterat differentia inter pactum, & pollicitatio-
nem.

Pro qua sua opinione, scilicet, quòd consensus,
qui constituit pactum, debeat esse expressus ab vtraq;
parte, adeò, quod non sufficiat, quod sit expressus ab

54 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

vna tantum parte . Primò, mouetur ex dicto Hostien. in Summa sua, extra de pact. qui declarando illud verbum, consensus, existens, in definitione exponebat, id est, expressus, hinc inde.

Secundò, adducit Doct. in l. 2. §. voluntatem. sup. solut. matri. & in ca. fin. §. fin. extra de iudic. lib. 6. vbi Ioan. Andr. & Gemi. idem dicunt.

Tertiò ponderat verba definitionis, videlicet, placitum, & consensus, quæ important duos actus paciscentium, primum, scilicet, placitum, quòd secundum ipsum refertur ad primum intrinsecum motum voluntatis tacitæ ipsorum paciscentium, quo ipsi inclinantur, secundum consensus, qui secundum eundem importat motum extrinsecum eorum, quo per loquelam exprimunt illud placitum; At pollicitatio ad sui formationem requirit solam expressam voluntatem pollicentis, & voluntas acceptantis non est necesse, quòd sit expressa; & licet quâdoq; exprimatur, istud est ex accidenti, & ideò non alterat formam, cum id ex abundanti fiat. arg. l. non solent. ff. de reg. iur. not. Bal. & Ias. in l. vniuersa. C. de precib. Imper. offeren.

Circa istam primam differentiam Decij, dico illam esse communiter reprobata per Doctor. in d. rubr. C. de pact. vt ibi dicunt Purpura. Cur. iun. & Cagno. num. 18. 19. & contra illum tenent Socin. in d. l. 2. §. voluntatem, num. 7. & Ripa, num. 6. & idem Ripa, in d. rubr. num. 5. & Bolog. ibid. num. 31. Et dicit Camil. Plaut. lib. 6. cap. 3. nu. 1. in rubr. nostra, quod crebrius receptum est sufficere consensum, qui constituit pactum esse tacitum, & non esse necessarium, quod verbis exprimatur, prout vult glos. in d. l. iuriscgentium.

tium. §. igitur nuda. ff. de pact. secundum vnam opinionem.

Pro qua commun. contra Deci. facit, quia nullibi
224 reperitur iure cautum, quod verba sint de forma pacti, ergo sufficit, quod consensus ad illud inducendum manifestetur per signa æquipollentia verbis. argum. tex. in l. certum. ff. si cert. petat. vbi, quod non refert an nomine proprio res appelletur, an digito ostendatur, & tex. cum glo. & Bar. in l. si mater. C. de instit. & substit.

Et in terminis pacti, quod consensus non debeat de necessitate esse expressus ab vtraque parte, facit,
225 quia mutus annuens capite, vel humeris, potest pacisci. text. in l. item, quia, iuncta glos. in verb. mutus. supra de pact. & in l. prima, §. si quis ita. iuncta glos. in verb. annuisset. & l. si stipuler. §. fin. infra titulum nostrum.

Non obstat primum, & secundum fundamentum Decij, de autoritate Holtien. & DD. quia istæ autoritates sunt communiter reprobatae, ut statim dixi.

Nec obstat ponderatio, & expositio Decij ad illa verba definitionis pacti, videlicet, placitum, & consensus; quia, ut explicavi supra in tractatione pacti, illa verba habent alium sensum magis aptum, & verum
226 consonum; Immo illa definitio, & eius verba, conueniunt omnibus generibus pactorum, quomodo
227 documque initorum; Quia ibi l. C. definit pactum in genere, & sic expressum, tacitum, verum, fictum, & præsumptum, ut aperte probatur ex d. l. i. iunctis tribus seqq. ll. quæ loquuntur de pacto tacito, & ficto, ut clarè in eis habetur.

D 4 Præterea,

36 *Hieronimi Papp Interpretatio*

Præterea, dato, & non concesso, quòd illa verba placitum, & consensus, de proprietate importent consensum expressum, dico, quòd ibi debent impropriari propter mentem l. C. qui vult, vt dixi statim, definire pactum in genere, & sic etiam tacitam. argumento l. non aliter. de legat. 3. etiam, quòd sint verba definitionis, quæ etiam ipsa improprianda sunt, vbi constat de mente, vt est rex. Inst. de actio. in prin. iuncta glo. in verb. debetur; quam ibi approbant Ias. & Doct.

Reiecta ex prædictis prima differentia Decij inter pactum, & pollicitationem, secundam differentiam inter pactum, & pollicitationem assignat Crot. hic in secunda lectu. Et est, quòd in pacto sit duorum consensus; item in pollicitatione acceptata, & sic prout est in esse perfectò sit duorum consensus, sed diuerso modo; Nam in pacto obligatorio (de hoc enim ad præsens agitur) semper procedit voluntas illius, qui intendit acquirere, & subsequitur voluntas alterius, qui se obligat, sed in pollicitatione euenit totum oppositum; Nam semper necessariò debet præcedere voluntas promittentis, & semper, & necessario subsequitur voluntas acceptantis pollicitationem; Et sic in pacto præcedit semper instigatio ad promittendum; At in pollicitatione necessariò requiritur, quòd non præcedat, cum debeat esse promissio ultro-nea, & inchoari actus ab offerente spontè, & ultro.

Ista secunda differentia Croti, quam sequuntur quidam Moder. vt per Bolognet. hic, numero 62. non est recipienda; in primis, quia iure probatum

non

- non habemus, quòd consensus, per quem inducitur
230 pactum obligatorium, requirat ordinem instigationis & procurationis præcedentis ex parte acquirentis obligationem; Imò etiam sine vlla præuia instigatione, & etiam quòd præcedat voluntas promittentis inducitur; Vt de pacto expresso habemus exemplū
231 in donatione in eo casu, quo fit verbo, & perficitur pacto. iuxta l. si quis argentum, §. fin. C. de donatio. & Institut. eod. titul. §. aliæ, versic. perficiuntur, & not. ibi glos. Quæ donatio non præsupponit vllam instigationem, sed habet principium spontaneum, & vltroneum; de pacto tacito est textus in l. secunda, & l. item quia; & l. tale pactum. iuncta glos. ff. de pac.

Vlterius non est vera ista secunda differentia; Quia in effectu præsupponit, quod in pollicitatione sit consensus duorum, licet diuerso modo concurrat ad illam perficiendam, quàm consensus de quo in pacto; Et sic quòd pollicitatio & pactum non differant in substantia; sed tantum in modo deducendi seu formandi, quòd tamen videtur esse de directo contra text. in d. l. pactum, in princ. ff. de pollicit.

- Vnde reiecta ista secunda differentia, reperio, quòd Petrus Lorientus, Doctor Gallus, in suo tracta. de pact. Axioma. 11. & 12. assignat tertiam differentiam inter pactum, seu stipulationem, &
232 pollicitationem, dicens pollicitationem esse vnus tantum verbalem promissionem, seu obligationem; & differre a stipulatione, quia illa etiam est verbalis obligatio, sed non vnus tantum, sed duorum propter interrogationem vnus, quæ in ea debet præcedere, & responsum alterius, quæ debet sequi;
233

Fr

58 Hieronymi Papp. Interpretatio

Et ita in effectu videtur velle iste Doctor, quòd pollicitatio, & stipulatio non differant inter se substantia, sed solùm in modò concipiendi eas, quia in vtraque adest duorum consensus; in stipulatione expressus ab vtraque parte verbis per interrogationem præcedentem, & responsionem sequentem; in pollicitatione expressus verbis per promissionem vltro factam ex parte pollicentis, & ex parte illam recipientis expressus verbis acceptatis eam, vel tacitè resultans ex præsumptione.

Quam suam opinionem & differentiam probat Lorio. considerando, quòd iura appellant nudam promissionem ipsam pollicitationem, ita est tex. clarus in d. l. sciendum, §. dictum. cuius verba sunt hæc; Promissum refertur ad nudam promissionem, & glos. ibi, in verb. nudam; exponit, nudam, id est, ab interrogatione. Ad idem vltra Lorio. pondero verba rubricæ, C. de dot. promiss. & nud. pollici. vbi verbum, promissione, importat stipulationem, & sic interrogationem, & responsionem, & illa verba, nuda pollicitatione, promissionem non vestitam ab interrogatione præcedente, & ideo nudam; Ad idem etiam pondero alium text. in l. fin. i fine, C. ad Velleia. ibi, dotem pollicitus sit, vel spoponderit; vbi verbum, spoponderit, & verbum, pollicitus sit, ponuntur tanquam sinonima; At verbum, spondeo, importat spontè, seu vltro, seu propria voluntate, & meapte natura, & sine requisitione promitto, iuxta illud Virgi. Aeneid. 4. *Sponte sua sandix passæses vestiet agnos;* & illud, miseresчимus vltro, id est, vltra id, quod rogauit, præstitimus, vt exponit Cornucop. in verbo vltro. Idem ergo importabit verbū, polliceor, id est, spontè, & sine requisitione promitto.

Et si

Et si velimus tenere istam opinionem, quam reperi sequi Vaco. à Vacu. lib. 5. declara. iur. declara. 65. nu. 3. 4. necessariū est respondere ad text. in d. l. pactum, qui videtur ponere apertam differentiam in substantia, inter pactum seu stipulationem, & pollicitationē, & non in modo deducendi eas in esse, prout in effectu viderur velle Lorio.

236 Cui text. quamvis nec ipse, nec Vaco. respondeāt, disputando responderi posse videtur, quòd Vlpian. non fecit illum tex. principaliter, & ex professo, vt doceret, seu definiret, quæ esset substantialis differentia inter pactum, & pollicitationem; sed principaliter, vt decideret dubium, super quo consulebatur, videlicet, an fuerit necessarium, ad hoc, vt illud, quod pollicebatur ob honorem, posset vt debitum exigī, quòd constitueretur, id est, vt super eo fieret constitutio Imperialis, vt apertè innuit tex. ibi. Et ideo, &c.

Ad quod dubium decidendum præmittit incidenter illa verba, quèd pactum est duorum cōuentio, pollicitatio solius offerentis promissio.

Ex quibus verbis infert ad decisionem hoc modo; Pollicitatio cum sit solius offerentis promissio, & sic cum habeat volūtatē vnus tantū, hoc est inchoetur ab vnus promissione tantū vtrò facta, & sic nō deliberatè, sed ex abrupto, & impetu animi, ob id necesse fuit, vt per eam produceretur actio, quòd lex illi impartiretur auxilium suum, & sic quòd super hoc fieret constitutio, quia aliter non potuisset producere actionem, cum habeat voluntatem pollicentis tantū, & illam etiam non plenè deliberatam, non autē volūtatē duorum deliberatam, sicut pactum, quod propterea producit actionem, quando nō est nudum, & ideo

60 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

& ideo non eget legis fomento , seu auxilio, & vt super eo fiat constitutio.

Et quod ille tex. quatenus loquitur de pacto, possit intelligi de pacto vestito verbis, & sic de stipulatione, vt sentiebat Lorio. patet in primis, quia loquitur de
238 pacto simpliciter, seu generaliter, quod comprehendit propriè pactum nudum, & pactum vestitum, l. iurifgentium, §. conuentionis verbum, ff. de pact. & diximus supra.

Et quod de necessitate debeat restringi ad pactum vestitum, patet insuper, quia si intelligeretur de pacto nudo, illatio, & decisio, quam sumit ibi Vlpia. ex illo dicto non sequeretur necessariò, imò confunderetur differētia inter pactum, & pollicitationem, Quia cum pactum nudum de se non producat actionem, eodem modo fuisset opus facere constitutionem, per quam ipsum vestiretur legis auxilio, iuxta l. legitima, cū materia. ff. de pact.

Et stantibus his, satis videtur posse attentari, quatenus l. C. ibi loquitur de pacto & pollicitatione, quòd possit intelligi de stipulatione, & pollicitatione, & in effectu velit assignare ibi differentiam inter ista duo, & illa sit, quòd stipulatio deducitur in esse per interrogationem præcedentem, & responsionem sequentem, pollicitatio verò per promissionem præcedentem, & acceptationem sequentem, vt volebant Lorio. & Vaco.

Sed certè opinio istorū Modernorum nullatenus
239 est vera in eo, in quo præsupponit, quòd pollicitatio perfecta, & acceptata habeat consensum duorum; & quòd in alio non differt a stipulatione, nisi quòd in pollicitatione non præcedit interrogatio.

Et

Et contra eam in primis facit, quia si esset vera, fe-
240 queretur, quod ex ea nasceretur naturalis obliga-
tio, quia haberet consensum duorum, quod tamen fal-
sum est, & contra communem, ut dicam infra.

Præterea sequeretur, quod facta absenti citra nun-
241 cium, vel epistolam, non valeret, quia non valet pa-
ctum, nec donatio, l. absenti. C. de donatio. & est com-
munis opinio, teste Paris. consil. 88. num. 15. lib. 3. &
Anto. Gabri. lib. commu. opin. tit. de donat. q. 2. quod
similiter est falsum, ut infra ostendam.

Nec obstant adducta pro Lorio. Et primò in quan-
tum ipse dicebat, quod pollicitatio solum differat a sti-
pulatione, quod in ea præcedit interrogatio, in pollici-
242 tatione non; Nam respondetur quod imò differt in
alio potissimum, nempe quia forma stipulationis per-
ficitur duorum consensu declarato per interrogatio-
nem, & responsionem; forma autem pollicitationis
perficitur ex unius voluntate consistente in solius of-
243 ferentis promissione, & actus acceptationis, qui se-
quitur, non est de substantia pollicitationis, nec illius
formam ingreditur, ut ex infra dicendis apparebit,
quam differentiam formalem assignat Vlpia. in d. l. pa-
ctum; prout patet ibi ex illo verbo, Est, quod dicitur
244 verbum substantivum, & demonstrat substantiam
utriusque termini secundum Bald. in l. quæ fortuitis.
num. 9. C. de pignor. actio.

Non obstat ulterius ponderatio text. facta pro Lo-
rio. in d. l. pactum; Quia dato, & non concesso, quod
quatenus loquitur de pacto, deberet intelligi de vesti-
to verbis, & sic de stipulatione, non tamen sequitur ibi
probari differentiam inter stipulationem, & pollicita-
tionem non consistere in eo, ut dixi, quod forma stipu-
lationis

62 *Hieronymi Papp. Interpretatio*

lationis requirit consensum duorum, pollicitationis
verò forma requirit tantum voluntatem solius offer-
rentis; ut dicit ille tex. ad litteram, qui canillari nec po-
test, nec debet.

Non omitto, quòd glos. in d. rub. C. de dot. promiss.
ponit quartam differentiam inter pactum, & pollicita-
245 tionem, & vult, quòd pollicitatio sit pars pacti, pa-
ctum verò sit totum, ut videre est apud eam;

Et sic sentire videtur gloss. quòd pollicitatio con-
stet ex vnius voluntate tantum, nempe solius offeren-
tis, sicuti pars pacti, pactum verò constet ex volunta-
te duorum, & sic aliquatenus videtur convenire cum
differentia Vlpia. l. C. in d. l. pactum; & insuper vide-
246 tur velle, quòd pollicitatio sit nomen legale, signifi-
cans primam partem pacti, quando incipit explicari
a solius offerentis promissione, a qua tanquam princi-
pali denominetur suum totum, nempe pactum, arg. l.
quæritur hermaphroditum, ff. de stat. homin. & facit
glo. d. rub. C. de dot. promiss. quatenus dicit, quòd ibi
pollicitatio, quæ est pars pacti, sumitur pro toto.

Sed non credo, quòd ista quarta differentia de iu-
247 re procedat, quia nullo modo dici potest, quòd pol-
licitatio sit pars pacti; In primis non potest dici pars
subiectiva, quia sic dicendum esset, quòd pactum ef-
set genus ad pollicitationem, quia totum constans ex
248 partibus subiectivis dicitur genus. Bartol. in l. qui
249 vsumfructum, ff. de verbor. oblig. at pactum non po-
test esse genus ad pollicitationem, quia illa cum con-
stet ex solius offerentis promissione, non potest prædi-
250 cari de pacto. Pariter non potest esse pars integra-
251 lis pacti, quia pars integralis non potest stare, & o-
perari effectum antequam sit coniuncta suo toti. Bar.
vbi

vbi prox. Moder. in rubr. ff. de legat. 1. At pollicitatio operatur proprium effectum, & est perfecta totaliter etiam antequam coniungatur pacto, vt ex infra dicendis apparebit, merito, &c.

Item pars integralis habet necessariam relationem
252 ad suum totum integrale, sed pollicitatio non habet necessariam relationem ad pactum, quia non tendit ad integrandum illud, ergo non potest dici pars integralis ad pactum, pollicitatio enim absque tali relatione, vt statim dixi, per se consistit, & effectum proprium operatur, vt statim dixi, & infra demonstrabo, &c.

Vnde concludo pollicitationem esse actum obligatorium perfectum de se, & producentem perfectam operationem, nempe obligationem & actionem, & non egere quod adiungatur pacto, neque esse illius partem.

Quare tandem reiectis istis quatuor differentiis, gloss. & Doct. concludo, tenendam esse differentiam, quam assignat tex. in d. l. pactum, & ponit Ias. hic.

Qua retenta, residet difficultas in exemplificando casus, in quibus talis differentia verificari possit; Et communiter Doctor. post Iason. Primò exemplificant in eo quod quis pollicetur, seu vtrò promittit absenti, ex causa lucratiua, citrà nuncium vel epistolam.

Pro qua cōmuni opinione benè explicanda, sciendum est, secundum Iason. hic, quòd consentire secundum Grammaticos, idem importat, quod simul sentire, & dicitur consensus, id est simul sensus, text. clarus, 29. q. 1. in princ. ibi, non ergo consentit, id est, simul sentit, & est etiam glo. in l. 2. in verbo, consentire, supra, tit. 1. & diximus etiam supra.

Ex quo infertur primò, quòd si consensus est simul & coniunctus sensus, & necessariò non possit
255 esse

64 *Hieronymi Papp. Interpretatio.*

esse consensus, nisi sit simultaneus, & contempora-
neus, idest quod isti duorum sensus durent & concur-
rant, aliàs si vnus sensus sit vno tempore, & alterius
sit alio tempore, quo sensus illius, qui præcessit, non
duret, non poterunt simul iungi, vt faciant cōsensum,
idest simul & coniunctum sensum, vt latiùs diximus
supra.

Et ob id inferunt Doctor. post glos. in d. l. 2. quòd
si ego dixero hodie, ego vendo Titio talem domum
pro tanto precio, & Titius qui sit absens, eo audito, di-
256 cat cras, & ego emo, non contrahitur venditio, quia
isti duo sensus non faciunt consensus, quia non pos-
sunt coniungi.

Ad hoc ergo, vt inter absentes sensus, seu volunta-
257 tes eorum coniungantur, requiritur quòd sensus v-
nius manifestetur alij per medium quoddā, puta per
nuncium, vel epistolam, vt dicit tex. in l. 2. ff. de pac. &
l. 1. in fine, supr. de contrahen. empr.

Ratio autem quare ad cōiungendum sensum duo-
rum absentium requiratur nuncius, vel epistola, est,
258 quia ille qui mittit nuncium, vel epistolam, non sta-
tim quòd mittit, vult, vel sentit, sed suspēdit suam vo-
luntatem in tempus, quo nuncius, vel epistola perue-
niunt, pro quo facit text. optimus, & omnino vidēdus
in l. qui absenti, sup. de acq. posses. vbi dicitur, quòd
qui absenti seruo scribit, vt liber sit, non statim cense-
tur velle deponere possessionem serui, sed demum
postquam literæ peruenerint, & ibi hoc not. Roma. &
Aret. & per talem nuncium, vel epistolam loquitur, &
suam volūtatem repræsentat illi absenti eo tunc, quo
absens recipit, facit text. in l. Ariani. C. de hæreti. vbi
quòd scriptura pro absente loquitur.

His

His modò stantibus, dico, quòd in pollicitatione facta absenti citra nuncium, vel epistolam, èt postquam est acceptata, non pòt adesse consensus, & consequenter nò potest esse pactum in ea, sed tantùm ipsius pollicentis voluntas. Nam pone quòd quis absenti citra nuncium, vel epistolam vltro polliceatur, & absens eo audito acceptet pollicitationem, isti duorum consensus non poterunt coniungi, nec facere consensum, & ita non poterit induci seu resultare pactum; & sic erit pollicitatio, idest vnius vltro offerentis promissio; & differet à pacto in eo, quòd illud constat ex duorum voluntate, seu consensu, vt habet communis opinio.

Quæ communis opinio confirmatur ex eo, quòd videmus leges frequenter dicere pollicitationem fieri Reipublicæ; quæ Respub. cū sit quid intellectuale, caret præsentia visibili, & consensu humano; Item Deo, q non est præsens præsentia visibili ex parte nostra, nec dicitur consentire consensu humano, vt per Rip. hic, nu. 2. Item s'm Doctores potest fieri pauperibus in genere, qui itidem præsentem non sunt nec consentire dicuntur; Ex quibus adhuc magis confirmatur, q tunc maximè sit pollicitatio, quando illa fit absenti.

Sed contra istam conclus. communem, quæ vult q pollicitatio sit, quando fit absenti, & quidem efficax, adducunt omnes post Iaso. hic, nu. 7. tex. in l. Charidemus, inf. de pollicita. vbi dicitur, quòd ex epistola, quam muneris edendi gratia absens quis emisit, compelli ad editionem muneris non potest; Quod aliunde non videtur posse procedere, nisi quia facta erat ab absente, cum aliàs, quia erat facta Reipublicæ, debuisset valere, iuxta l. 1. §. 1. & l. ex pollicitatione, & l. pen. ff. de pollicitatio.

E Circa

66 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

Circa quem text. priusquam de eius intellectu differamus, aduertendum, q̄ videtur perperam adduci, ad probandum, s. q̄ pollicitatio esset facta absenti; Nam illa erat facta per epistolam, quæ d̄r repræsentare scribentem, & semper loqui, d. l. Ariani, C. de heret. & not. glo. in l. consensu, supr. tit. 1. & Bar. in l. nuda ratio. col. 2. ff. de donat. Quibus statim videtur, q̄ pollicitatio, de qua in eo tex. nō fuerit facta absenti, sed præsenti.

Sed responderi potest, q̄ illa epistola, de qua ibi, &
261 quæ continebat pollicitationem, non erat directa in Rēpublicam, cui pollicebatur, sed erat missa alij, puta cuidam tertio, per quam illi significabat, q̄ volebat edere spectaculū Reipublice, q̄ innuit ille tex. in eo verbo, miserat, nam emittere est promulgare, & ita in effectu vult ille tex. q̄ ille qui miserat epistolā, diuulgauerat se velle edere spectaculū Reipublicæ, cuius Rei publicæ respectu dicitur emissā.

Huic modo text. & contrario plures traduntur re-
262 sponsiones & intellectus; & primus fuit Bar. in d. l. Charidemus, quem refert, & sequitur Ias. hic, videlicet, q̄ pollicitatio, de qua ibi, ideo non valet, quia erat facta sine causa, nō autem quia facta esset absenti; Nā pollicitatio, quæ non reperitur facta cum causa, puta ob honorem decretum, vel decernendum, vel aliam similem, non tenet nisi opus pollicitum ceptum sit fieri, tex. clarus in d. l. 1. §. 1. & §. si vero sine causa, & l. toties, & l. pen. §. cæterum, ff. de pollicitatio.

Iste primus intellectus conuenit literę, & est verus, quia in illa epistola, de qua ibi, qui pollicebatur, scripserat se editurum munus simpliciter, sine expressione causæ; meritò ex eo non potest cogi ad edendum munus siue spectaculum; & fuit intellectus Barto. in ea l.

Qui

Qui intellectus comprobatur ratione, vt dixi, quia
263 ex pollicitatione facta sine causa iusta, non competit actio; & licet sit facta simpliciter ob merā liberalitatem exercendam, nō dicitur facta ob causam iustā, vt dicitur in d.l. 1. vers. fi. de pollici. vbi quòd qui non ex causa Reipublicæ pecuniam pollicentur, liberalitatem perficere non coguntur.

Vnde elicitur, ideo in pollicitatione requiri expresse
264 sionē iustæ causæ: quia per eam cognoscitur q̄ animus pollicentis fuit non per iocum & iactantiam, sed seriò & deliberatè promittere, cum aliàs pollicendo videatur promittere ioco, vt dixi; & hinc est, q̄ lex noluit illam approbare tanquam carentem fundamento volūtatis, q̄ facta esset in fauorem Reipublicæ, sed in
265 eo casu voluit, q̄ vltra promissionē verbalem opus pollicitum inceptum sit fieri; per quod factum arguitur deliberatio voluntatis ipsius pollicentis; & iō tūc lex approbat pollicitationē, vt elegāter declarat Mat. Vvessembeci. in suis cōment. in Pandect. tit. de pollic.

266 Non est ergo valida pollicitatio in d.l. Charidemus, ob solā verbalem pollicitationē factam sine causa, sed requirebatur, q̄ munus pollicitū edi inciperet fieri, vt probat apertè tex. qui hūc supplet in l. de pollicitationib. in prin. ff. de pollicit. vbi dīr, q̄ probè faciet Staius Ruffinus si opus proscenij perficiat, qđ se Gabinis exstructurū promisit, & tandē aggressus fuerat.

Sed contra hunc intellectum facit, quia si intelligamus de pollicitatione facta sine cā, eius decisio vī de indubitabili, cum hoc iam esset decisum ibi in d.l. 1. §.

1. vbi q̄ pollicitatio facta sine causa, & iusta, non valet.

Sed respondetur, q̄ imò casus, de quo in d.l. Charidemus, differt a casu d.l. 1. §. 1. q̄a iste tex. loquitur de

E 2 pol-

68 Hieronymi Papponij Interpretatio

- pollicitatione facta verbo, tex. verò d. l. Charidemus. loq̃t̃ de pollicitatione facta facto, nēpe p̃ scripturā ep̃istolę p̃ quā scriptiōē videbāt̃ p̃cessisse pollicēs ad p̃mittēdū deliberatē, & seriō, nō aut̃ p̃ iocū; Vñ ex hoc oriebat̃ dubiū, utrū pollicitatio facta eo mō dēret obseruari; & nihilomin⁹ decidiť ex ea agi nō posse, vt ibi.
- Scđo modo vltra Bart. pro cōi ad illū tex. rñdebat
- 267 Gall. hīc, nu. 49. q̃ nō meretur adduci; quia non loquĩt̃ de pollicitatione, sed de pacto; nā pollicitatio, de qua ibi erat facta p̃ ep̃istolā, qua mediāte erat cōiuncta volūtas pollicētis cū volūate Reip. cui fiebat pollicitatio, facit l. 2. ff. de pac. & l. 1. in fi. sup. de contrah. emp. vbi q̃ p̃t pacisci īter absētes p̃ nūciū, vel p̃ ep̃ist.
- 268 Iste intellectus nihil valet; quia illa ep̃istola, vt dixi ēť supra, in qua erat facta pollicitatio, non erat missa Reipub. sed alicui tertio, in qua denūciabat, seu p̃fitebatur se velle edere munus, seu spectaculū Reipubl.
- 269 Tertio modo Guliel. Bud. in suis adnot. ad illū ipsum titulum de pollic. intelligebat, quòd ideò pollicitatio, de qua in d. l. Charidemus, nō valeret, quia facta erat de edendo munere seu spectaculo illicito, prout est gladiatorū spectaculū, iuxta l. j. C. de gladiat. li. 1. r.
- 270 Sed nec iste intellectus subsistit, quia est diuinatiu⁹ & restrictiu⁹ tex. qui loquĩt̃ de munere simpliciter; & vltteri⁹ reddit casū illius l. de indubitabili; Iō &c.
- 271 Quarto mō Alc. ī suis parerg. quē refert Bolog. hic n. 166. ītelligebat, q̃ iō pollicitatio, de qua ī eo tex. nō valeret, q̃a facta erat de re īcerta, nā facta erat de edēdo munere simp̃l̃r, nec erat exp̃sū gen⁹ muneris, seu qualiras illi⁹; meritò ñ valuit ob īcertitudinē rei ī pollici. deductę, sicut ob id ñ valet ēť stipulatio, arg. l. triti cū. & l. ita stipulat⁹. inf. eo. Iste ītel̃s cōsonat verbis illi⁹ tex. q̃, vt dixi, d̃t simp̃l̃r de munere edēdo; meritò si nihil subaudiatur, qua-

quadrat verbis; solum aliquantisper, quia non videtur verisimile, q̄ ille Charidemus in epistola, quam scripserat, dixisset simpliciter se velle edere munus, nō ex primendo eius qualitatem, & sic q̄ voluisset scribere
273 epistolam de re elusoria & risu digna; Propterea residueo cū primo intellectu, q̄, vt dixi, fuit Bar. in eo tex.

Sed iterum contra illū intellectum facit, q̄ imō invaliditas illius pollicitationis fundetur in absentia ipsius pollicentis, faciunt illa verba: quam absens quis emisit, quasi innuant a contrario sensu, q̄ si non fuisset absens, sed præsens, ex illa epistola potuisset agi.

Sed responderi potest, quod illud verbum, absens,
274 non denotat ministerium iuris, sed tantum contingentiam facti; meritō in tali verbo nō potest fieri fundamentū, vt not. glo. mag. in 3. lect. in l. vnica, C. quan. non pet. par. & ibi Decius, & per Alex. in l. Centurio. nu. 55. de vulg. & pupill. Quod autem non possit importare ministerium iuris, patet, quia secundum commun. opin. quando ille, qui est præsens, promittit vtrō, tunc pollicitatio est pactum; ex quo patet, q̄ absentia non nocet pollicitationi, imō magis illam adiuuat.

Conclude ergo, quod absentia in illo tex. non est causa, quare pollicitatio non fuerit efficax.

Rursus contra d. conclusionem communem, quę habet, quod absenti citra nuncium, vel epistolam vtrō facta promissio ex causa lucratiua, est pollicitatio, oppono fortiter, q̄ imō ista nō sit pollicitatio, sed pactū, considerando eā, prout est in suo esse perfecto, & tempore quo agitur de eius effectu, nēpe postquā est acceptata: Nā facta acceptatione de absente, de pollicitatione sibi facta, nō est dubiū, quin in ea, seu circa eā reperiāt volūtas acceptātis, similiter nā vī dubiū, qn ēt

E 3 reperiatur

periat voluntas pollicentis, quæ cum semel adfue-
 275 rit a principio, deinceps præsumitur durare, donec
 illam non reuocat, l. cum qui. ff. de probatio. l. cum hic
 status, in fin. prin. sup. de don. inter vir. & vxor. cum si-
 milibus, & consequenter potest cōcurrere & coniun-
 gi cum alia voluntate acceptantis, & sic facit duorum
 consensum circa idem, seu pactum.

Sed huic difficultati responderi potest, cōsideran-
 276 do, quòd voluntas est quædam res, quæ habet esse
 instantaneum, tam respectu productionis, quàm dūo-
 rationis, idest producit in instanti, & post illud non
 277 durat; Nam illa est deliberatio animi intelligentis,
 & eligentis id, quod vult, secundum Bal. in l. coacti,
 278 C. de contrahen. empt. & post eius creationem po-
 test manere in suspenso, Dec. in cons. 159. nu. 5. Quo
 279 fit, vt illud tempus quod sequitur posteaquam quis
 voluit, verè non dicatur continere voluntatem illius,
 qui eo tempore nec vult, nec non vult, & sic stat in me-
 dio inter velle, & nolle, seu inter dissentire, & consen-
 tire, iuxta c. is qui tacet, de regul. iur. in 6. & ibi Dyn.
 Quo supposito, ad propositum infertur, quòd volun-
 tas pollicentis nō potest coniungi cum voluntate po-
 stea acceptantis, quia non est, & non entis, &c.

Nec etiam præsumi potest, quòd sit, cū semel ad
 280 fuerit; Quia quicquid sit in alijs casibus & materia,
 voluntas istius, qui pollicetur, non præsumitur dura-
 re, in primis ex d. l. qui absenti. sup. de acq. pos. vbi pro-
 batur, quòd voluntas absentis ad hoc vt duret & pro-
 rogetur, necesse est, q̄ sit redacta in scripturā, quæ mit-
 tatur absenti, quo non facto, voluntas absentis non
 281 præsumitur prorogari; Vtteriùs, quia videmus q̄
 donatio absenti facta non valet. l. absenti, ff. de donat.
 & est

& est communis opinio, de qua testatur Cor. in conf.
73. lib. 3. & Paris. conf. 88. nu. ... in 3. non mirum, quia
voluntas donantis nō præsimitur durare, sicut quan-
do fit donatio absenti per nuncium, vel epistolam,
vt nota. in l. nec ambigi. C. de donatio. & est commu.
opinio, teste Capicio, Decis. 180. nu. 8.

Insuper respondeo ad id, quod dicitur, q̄ voluntas
semel præstita præsimitur durare quousq; non re-
uocetur. q̄ id procedit in voluntate bene deliberata,
& stabilita, secus in voluntate vltronea, cuiusmodi est
illa pollicentis, quæ ex abrupto emanat, nam talis nō
præsimitur durare, vt dicūt hic Gall. nu. 53. Rip. nu. 21.

Iuxta istam conclusionem ex illa infert Ias. q̄ pro-
missio vltrò facta præsenti, & tacenti ex causa lucrati-
ua nō est pollicitatio sed pactum, quæ cōclusio cōmu-
nis est, vt testat Ias. hic. nu. 7. Gal. 47. Rip. 21. Alb. 47.

Pro qua communi opinione facit in primis viua ra-
tio, quā assignat Ias. & Doct. videlicet, quia in tali pol-
licitatione ex parte pollicentis reperitur voluntas pol-
licentis vera, & expressa, directa ad finem se obligan-
di, ex parte verò illius cui fit, qui est præsens, & tacet.

adest præsumpta; quia præsens, & tacens in his, quæ
sibi vtilia sunt, præsimitur consentire, meritò iste con-
sensus duorum constituit pactum, non autem pollici-
tationem; Minor probatur ex l. si remunerandi, §. si
passus. supr. manda. vbi si ego passus sim aliquem pro
me fideiubere, videor sibi mandasse, vt ipse pro me fi-
deiubeat; Ad idē tex. in l. qui patitur, ff. manda. vbi, q̄
qui patitur, vt alius mandet alicui, vt ipse pro se fide-
iubeat, ipse mandare videtur; & glo. ibi not. q̄ præsens
& tacens in eo, q̄ est sibi vtile, præsimitur consentire.

Huic primò argumento, q̄ præ ceteris vrget, multis

E 4 modis

72 *Hieronimi Papp. Interpretatio.*

modis respondent tenētes contra cōem; Et in primis
Dec. in d. rubr. C. de pact. q̄ licet præsens, & tacens ad
285 sui cōmodum censeatur consentire, tñ iste cōsensus
tacitus nō est habilis ad inducendum pactum, q̄ requi
rit voluntatem duorum ab vtraque parte expressam;

Ista prima respōsio Decij, vt etiam diximus supra,
286 mala est, quia imò ad constituendum pactum, non
est necessaria expressa voluntas ab vtraq; parte, l. item
quia, iuncta glo. in verbo mutus, sup. de pact. & l. 1. §. si
quis ita. inf. eod. & ibi glo. in verb. annuisset;

Vnde secundo loco respondebat Dec. in d. rub. ne
287 gando, quòd præsens & tacens præsumaturs consen
tire; Pater: quia si agatur de præiudicio præsens, & ta
centis, ille non præsimitur consentire; ergo non est ve
288 rum, q̄ sola præsens cū taciturnitate inducat con
sensum, l. filiusfamilias, §. inuitus, ff. de procurat. vbi q̄
inuitus procurator non solet dari, & inuitum dicimus
eum, qui non contradicit.

Sed nec ista responsio procedit: quia verū est, q̄ so
la præsens cū taciturnitate nō inducit cōsensum præ
sentis & tacentis, sed addēdo ēt vtilitatē illius, dico, q̄
289 ex præsens, taciturnitate, & vtilitate, benè inducīt
cōsensus, d. l. q̄ patitur, & ita p̄supponitur in q. nostra.

Vnde tertio modo respōdet Dec. vbi sup. q̄ præsens
ria, & taciturnitas illius, de cuius vtilitatē agit, ex par
te sui præsens & tacētis, nō inducit cōsensum verū,
sed resultat quidā assensus p̄sumptus a lege, & ab ipsa
causatus, nō aut a facto paciscētū; meritò fm ipsū nō
290 inducīt pactū, q̄ requirit ad sui cōstitutionē cōsensū
verū ab vtraq; parte, causatū facto ipsorū paciscētū.

Sed nec ista responsio tenenda est, quia imò etiam
consensus præsumptus à lege ex vna parte inducit pa
ctum

¶ Cum d.l. Labeo, & l. item quia. sup. de pact.

Vnde quarto modo respondet Gallia. hic, nu. 62.
quem multi Moder. sequi videntur, quod ex sola præ-
291 sentia, taciturnitate, & utilitate, præsentis, & tacen-
tis, non inducitur cōsensus, & consequenter pactum;
immò ultra dicta tria requiritur, quod præsens, & ta-
cens faciat aliquem actum positivum, per quem con-
sensus illius arguatur; Et ita dicit, ipse probari in pri-
mis ex d.l. qui patitur, ubi ille, in cuius fauorem, quis
fideiubebat, ultra præsentiam, taciturnitatem, & utili-
tatem, acceperat pecuniam à creditore mutuante; Et
idem evenit in d.l. si remunerandi. §. si passus; Ad idem
expendunt l. die sponsaliorum, in prin. sup. depofi. ubi
consensus filiae ibi non inducitur ex sola præsentia ta-
citurnitate, & utilitate, sed ex eo insuper, quod pater
receperat dotem nomine filiae; Ad idem etiam addu-
cunt tex. in l. item quæritur. §. qui impleto. sup. loca.
ubi sola præsentia, taciturnitas, & utilitas conductoris,
non inducit cōsensum, sed factum insuper ipsius, qua-
tenus perseverat in re conducta.

Ista responsio Moder. similiter est explodenda; quia
292 immò præsentia, scientia, & utilitas illius, qui præ-
sens est, & tacet, absque alio facto positivo inducunt
eius consensum; Primò probo per tex. in d.l. item quæ-
ritur. §. qui impleto. ubi ex eo solo, quod conductor
perseverat in retinendo rem locatam penes se præsu-
mitur renouata locatio, et sic ipsum locatorē de no-
uo consentire, in cuius tamen persona ultra sciētiam,
patientiam, & taciturnitatem, nullum ulterius factum
positivum potest considerari interuenire.

Uterius contra istam respōsionem Moder. adduco
293 theoricā Bar. in l. q̄ dotis. nu. 23. 24. sol. matri. ubi di-
xit,

74 Hieronymi Papp. Interpretatio

xit, quòd quando me præsente fit actus in mei præiudicium, quem possum impedire, si scio, & taceo præsumor consentire; Modò si sola præsencia, & taciturnitas inducunt consensum circa actum, qui mihi præiudicat, à fortiori dicendum, quòd sola præsencia, & taciturnitas inducant consensum præsents, & tacentis in actu sibi utili.

Præterea, quòd præsencia, & taciturnitas & utilitas absque alio facto positivo inducant consensum suade
294 tur; Nam iste consensus fundatur in præsumptione
295 legis; At ipsa lex fundat præsumptionem super verisimili, c. quia verisimile, & c. afferte. extra de præsum
296 ptio. Sed verisimile est, quem semper velle id, quod est sibi utile, licet id non exprimat, arg. l. cum de indebito. supr. de proba. Alci. reg. 3. præsumpt. 36. num. 5. ergo præsens, & tacens præsumitur à lege ipsa consentire in id, quod est sibi utile. Et ex prædictis patet, quòd primum argumentum commu. remanet firmum, & inconcussum, scilicet, quòd in isto casu sit pactum, & non pollicitatio.

Secundò, pro eadem communi, scilicet, quòd promissio ultro facta præsenti, & tacenti, ex causa lucratiua, non sit pollicitatio, sed pactum, Adducunt Ias. & alij tex. in l. tale pactum. in prin. supr. de pact. vbi si creditor præsente debitore dicat, profiteor te non teneri, ex his verbis constituitur pactum, & sic ibi debitor præsens, & tacens præsumitur consentire in id, quod est sibi utile.

Huic textui tenentes contra communem respondent, quòd illa verba, profiteor, &c. sunt verba, quæ de sui natura demonstrant, quod fuerunt subsequuta post verba debitoris præcedentia, & instigatoria; merito

ritò ille textus non probat, quòd præsens, & tacens, ibi præsumaturs contentire.

Tertiò, adducunt textum in l. donationis. §. species. sup. de donatio. vbi si mater ultra dorem filiae nomine tradat quasdam res marito, præsente filia, lex præsumat filiam habere ratum factum matris; Et sic ibi præsencia, & taciturnitas filiae arguunt eius consensum.

Quartò facit, quia hodie donatio potest fieri pacto nudo. l. si quis argentum. §. fin. C. de donatio. §. aliq. In-
297 stit. de donatio. quæ donatio inducitur etiam eo casu, quo fit præsenti, & tacenti, vt tradit Cagno. ex communi. in l. semper qui non prohibet, num. 3. de regul. iur. tradit Andr. Exea. de pact. nu. 92. Couarr. in rub. extra de testa. par. 3. num. 13. & per Clar. de donatio. quæst. 14. versic. sed pone; si ergo taciturnitas donatarij inducit eius consensum, circa verbalem donationem, & sic circa illam inducit pactum, habemus in terminis decisam quæstionem nostram, cum pollicitatio
298 sit donatio facta verbo reipublicæ, tex. est omnino, non omittendus videri, & memoriæ figendus, in l. hoc iure. in prin. ff. de donatio. vbi formaliter tex. appellat promissionem, & pollicitationem factam rebus publicis donationem, & dicit, quòd si sit facta ob causam, puta ob honorem, valet, si sine causa, non insuper multa iura sunt sub tit. de pollicitatio. quæ appellant pollicitationem liberalitatem, vt in l. 1. §. qui non ex causa. ff. de pollicita. item gratiam in l. de pollicitationibus. §. 1. eod. tit. item donationem. in l. Imperatores. §. 1. eod. tit. alibi pollicens, appellatur donator, vt in l. ex pollicitatione. §. fin. eod. tit.

Nunc videamus, de veritate argumetorum contra communem: Et sic, quòd immo promissio vltro facta præsenti,

præsenti, & tacenti, ex causa lucratiua sit, & remaneat pollicitatio, nec transeat in pactum.

Pro qua primo adducitur per omnes text. in l. ex pollicitatione. inf. de pollicit. vbi dicitur, quòd ex pollicitatione, quam apud rempublicam fecit ob honorem, tam ipse, quam eius hæres, in solidum tenetur; 299 pondera verbum, apud, quod denotat præsentiam, l. siue apud acta. C. de transact. Et sic tex. ibi vocat pollicitationem illam, etiam quæ sit in præsentia illius cui pollicetur.

Huic textui tenentes communem respondent varijs modis, & omiſſis superfluis, Ripa hic, nu. 21. licet 300 non ita clarè, dicebat, quòd respublica, seu Vniuersitas, denotât rem imaginariam, seu corpus intellectuale, vt videtur tex. in l. sicut. §. 1. ff. quod cuiusque vni. nom. vbi, qd aliud est Vniuersitas, aliud singuli de vniuersitate. facit l. proponebatur. sup. de iudic. quo stante, dicebat Ripa, cum respublica dicatur quid intellectuale, non dicitur habere veram præsentiam, quæ 301 solum cadit in re corporali, quæ locum occupant, meritò quatenus ille tex. dicit, apud rempublicam, non potest denotare præsentiam reipublicæ; Vnde 302 de restat, vt dictio, apud, ibi denotet locum, in quo respublica congregatur.

Sed replicatur, quòd licet verum sit, quòd respublica non habeat præsentiam veram, tamen habet præsentiam repræsentedatam; nam Decuriones congregati repræsentedant eam secundum Bolog. hic, nu. 173. not. Bar. & alij, in l. omnes populi. ff. de iusti. & iure, textus in l. honores, in fi. inf. de Decurio. Quo stante, cum verbum, apud, non possit importare præsentiam veram reipublicæ, significabit illam eo modo, quo est possibile,

bile, & sic apud rempublicam importabit apud decuriones, vel alios repræsentantes ipsam Rempublicam.

304 Sed triplicari potest pro communi, quòd Respublica repræsentari potest dupliciter, videlicet, vel per locum in quo decuriones congregantur, vel per decuriones congregatos; Meritò ille tex. poterit exponi apud Rēpublicam, idest locum, vel decuriones, & sic
305 cum habeat sensum ambiguum, sequitur, quòd ille textus non possit adduci contra communem, secundum dictum Bar. in l. in ambiguo. ff. de rebus dub.

Ulterius ad hunc tex. pro communi respondebat Bolog. hic, nu. 174. quòd licet dictio, apud, in eo textu denotaret præsentiam decurionum, tamen ibi, ideo pollicitatio nō conuertitur in pactum; Quia facta erat ex causa onerosa, vel saltem nō lucratiua, patet ibi ob honorem, & sic fiebat ob honorem decernendum ab ipsa Republica ipsi pollicenti; At decernere honorem alicui, est onus ipsi decernenti, maximè si fortè pollicens, non est dignus honore, vel tali; At in quæstione nostra præsupponitur, quòd pollicitatio esset facta ex causa lucratiua.

306 Iste intellectus Bolog. ad illum textum, non est tenendus, in primis, quia illum restringit, quatenus dicit ob honorem, simpliciter ad honorem decernendū cum possit importare etiam decretum. l. 1. §. 1. de pollicit. Et si intelligatur hoc secundo modo, sequitur, quòd illa pollicitatio non erit facta ipsi Reipublicæ ex causa onerosa, sed erit omnino lucratiua.

307 Præterea, præsupponendum est, quòd Respublica acceptauit talem pollicitationē, cum ibi dicatur, & poterit agi ex ea, & sic nō facit ex causa onerosa, quia nemo præsumitur acceptare, quod illi est onerosum.

Ulteriùs

78 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

Uterius non videtur ille textus posse intelligi de honore decernendo, sed de iam decreto; nam ibi dicitur, quod ille, qui pollicitus fuit ob honorem in solidum tenetur, item in solidum tenetur eius hæres; Ergo textus non potest intelligi de pollicitatione facta ob honorem decernendum; quia mortuo pollicente, non tenetur eius hæres, textus in l. si quis ob honorem, infra de pollicita. vbi si quis ob honorem polliceatur, & moriatur, antequam sit sibi decretus honor, eius hæres non tenetur.

Secundò, contra communem, & sic, quod promissio vtrò facta præsentis, & tacenti, ex causa lucratiua, non transeat in pactum, sed sit pollicitatio. Adducitur textus in l. sciendum. §. dictum. sup. de ædil. edict. vbi tex. loquitur de vendente seruum, vel animal, quatenus promittit seruum non esse erroneum, vel animal non esse vitiosum, & distinguit, an simpliciter dicat id, vel promittat, & postea subiicit declarando, quod promissio refertur etiam ad pollicitationem; & sic videtur ille tex. præsupponere, quod quando venditor promittit emptori seruum non esse erroneum, possit fieri per pollicitationem; & sic præsentia, & taciturnitas emptoris iuncta cum vtilitate, non facit pollicitationem transire in pactum.

Huic textui respondet Bolog. hic, num. 175. quod pollicitatio, de qua in illo textu, non fiebat absolutè, & simpliciter ad vtilitatem emptoris, cui fiebat, sed solum quatenus verum esset illud, quod ex pollicitatione promittebatur; Meritò non mirum si in eo casu pollicitatio non transit in pactum.

Sed ista responsio non procedit, quia siue verum sit id, quod ex pollicitatione promittitur, siue verum
non

309 non sit, semper illa pollicitatio continet vtilitatem
emptoris; Nam si verum nō sit, semper habet emptor
obligatum pollicentem ad interesse. arg. l. stipulatio-
nes non diuiduntur. vers. Celsus. ff. eod. tit. nostro.

Quare vltra Bolog. dici potest, quod ille tex. qua-
310 tens declarat, illa duo, videlicet promissum, item
dictum, non intendit habere respectum ad personam
emptoris, & venditoris, sed absolutè circumscriptis
personis declarat vim talium verborum; inde sumpta
occasione, quod illa verba solēt proferri inter empto-
rem, & veditorem animalis, iuxta l. quis sit fugitiuus.
supr. de ædil. edic. sicuti in simili videmus facere l. C.
in l. 1. §. 1. sup. de pact. vbi declarando verbum, conue-
tionis, quatenus est in edicto Prætoris, altius repeten-
do, dimisso illo edicto, declarat absolutè quid signifi-
cet tale verbum; Et secundum istum intellectum, ille
tex. non loquitur de promissione particulariter facta
a venditore emptori, sed in abstracto, & generaliter
merito, &c.

Tertiò contra communem, & sic quod promissio
vltro facta præsentis, & tacenti, ex causa lucratiua re-
maneat pollicitatio, & non conuertatur in pactum, fa-
cit secundum Bolog. hic, num. 176. regula, quod con-
311 fessio facta præsentis parte, non præiudicat confiten-
ti, nisi expressè sit acceptata, vt volunt las. & Moder.
in l. postquā liti, C. de pact. Et sic patet, quod præsen-
tia, & taciturnitas partis, non inducit illius cōsensum,
& acceptionem circa actum sibi vtilem; sic in simili
dicamus in pollicitatione facta præsentis, & tacenti, ex
causa lucratiua, vt non præsumatur illius acceptatio,
nisi illa expressè fiat, & sic sit pollicitatio, & non coin-
cidat in pactum.

Huic

80 *Hieronymi Papp Interpretatio*

Huic fundamento respondetur, valdè controuer-
 3 12 sum esse; An confessio facta præsente, & tacente par-
 te præiudicet confitenti statim, vel postquam est acce-
 ptata, vt patet ex not. per las. in d. l. postquā liti. C. de
 pact. & in l. error. C. de iur. & facti igno. Fel. in c. si cau-
 tio. ext. de fide instr. Deci. & alios, in c. at si clerici, ext.
 de iud. Et quāquam in effectu communis opinio sit, q̄
 3 13 ad hoc vt præiudicet confitenti debeat esse expressè
 acceptata, tamen declaratur procedere in casu, in quo
 non constat manifestè, q̄ confessio emanat absolutè
 in fauorem partis; at secùs, quando est omnino cer-
 tum, quòd continet fauorem partis præsentis, quia
 tunc non requiritur expressa acceptatio, sed ex sola
 præsentia partis illa inducitur. Alex. in l. 4. 2. notab. C.
 de repu. hare. Bero. in d. c. at si clerici num. 143. de iu-
 dic. Anto. Gabri. lib. 1. commun. opini. tit. de confess.
 conclus. 2.

Quarto contra communem facit, quia renunciatio
 3 14 litis facta præsente parte non præiudicat, nisi illam
 iudex, vel pars acceptet. not. in d. l. postquam liti.
 C. de pact. Et tamen renunciatio litis videtur actus tē-
 dens ad vtilitatem partis præsentis; ita dicamus de pol-
 litatione facta præsenti.

Huic argumento respondetur, q̄ renunciatio litis
 3 15 non est actus semper tendens de sui natura ad vtili-
 tatem partis præsentis, & plerumque vtilius est illi il-
 lam terminari per sententiam propter condemnatio-
 nem expensarum ratione victorię, quam certò sperat
 se consecuturum; & etiam vt feratur sententia, per
 quam acquiritur firmitus ius, ergo, &c.

Habetis ex hæcenus deductis discussum articulū
 in vtramque partem.

Nunc

316 Nunc resoluendo firmo opinionem contra communem, & sic promissionem vtrò factam præsenti, & tacenti, etiam ex causa lucratiua esse pollicitationem, non autem pactum.

Pro cuius opinionis stabili fundamento constituo vnum, quod in dubium reuocari nō potest, videlicet, 317 quod pollicitatio est quidam actus obligatorius, ad quem formandum a iure fuit assignata sua forma, & est, quod debeat interuenire in ea producēda promissio spontanea solius offerentis, probat tex. clarus in d.l. pactum. de pollicita.

Item constituo aliud, quod requisita a lege pro substantia, seu forma actuum, sunt iuris publici, seu respiciunt interesse publicum; quia fuerunt excogitata ad meram auctoritatem iuris cōseruandam, seu tuendam, vt dixit signanter Bald. in l. 2. nume. 1. C. vt in 319 possess. legato. & ideo voluntate priuatę personę tolli, vel alterari non possunt. glo. in l. 3. ff. de test. Fel. in c. cum dilecta. ampliatio. 5. ext. de rescriptis. Alber. Bru. in tract. de form. & solemn. iu. tit. quis poss. dare, & tolle. form. col. 12. vers. vltra prædictas limitationes. ibi, item, quod dicitur de solēnitate, vbi auctoritate Speculato. in tit. de lega. §. 4. col. 2. vel 3. vers. sed nunquid legatus, in fi. declarando illud dictū quod habet, quod solennitas priuato fauore introducta potest à priuato 320 remitti, limitat illud non procedere in solennitate substantiali actus; non mirum, quia illa vt dixit Bal. vbi supra, semper tangit interesse publicum, quod cōsistit in eo, vt iuris auctoritas conseruetur.

His suppositis infero, quod eo ipso, quod aliquis 321 vtrò promittit aliquid alicui, siue absenti, siue præsenti dicitur esse deducta in esse, forma pollicitationis,

F

nis,

82 Hieronymi Papp. Interpretatio

322 nis, & ea constituta, licet a parte præsente sit acceptata pollicitatio, ille tamen actus acceptationis incontinenti factus, non potest alterare formam pollicitationis iam perfectam, quia, ut dixi, illa est iuris publici, & quæ publici iuris sunt, autoritate priuata non possunt tolli, seu alterari, argum. l. ius publici cum. ff. de pact. Illa ergo voluntas acceptantis pollicitationem, non potest facere ut illa transeat in pactum, cum non sit pars pollicitationis, nec quicquam auget, seu diminuit de illius forma, sed est simpliciter receptiua pollicitationis, iam perfectæ, & consummata.

Confirmo, quia acceptatio pollicitationis est quid 324 superueniens actui iam perfecto, & formato, & per consequens est accidens. Bald. & Ias. in l. vniuersa. C. de precib. Imper. offer. Accidens autem non potest immutare substantiam. Anton. de Butr. in c. inter corporalia. ext. de transla. præla. Gamm. in sua Dialecti. lega. lib. 3. cap. 6. in prin.

Et insuper facit, quia, quod ab initio factum est legitime, ex casu superuenienti mutari non potest. l. nec enim. ff. de itin. actuq; priua. l. sancimus. C. de administ. tut. l. qui furere, ubi Bar. ff. de stat. homi. Crau. conf. 11. num. 18.

Retenta ergo ista opinione contra communem, statim contra illam fortiter instatur, quod immo talis promissio facta præsenti, non remaneat pollicitatio, sed statim transeat in pactum, cōsiderando, quod pol 327 licitatio est actus, qui potest referri ad omnes actus obligatorios capiendū illam in genere, pro simplici promissione, iuxta rub. C. de dot. promiss. & nud. pollicit. & in l. ad exactionem, eod. titu. & l. fin. C. ad S. C. Velleian.

Velleian. cum alijs per Bolog. hìc, num. 152. Quo stan-
te, dico, quòd quando quis pollicetur præsenti, utitur
verbis non repugnantibus pacto; meritò cum non si-
mus certi, quòd ipse nolit suam pollicitationem tran-
sire in pactũ, uidetur, quòd possit transire, & transeat,
postquam verba non repugnant. arg. tex. in l. vbi ita
donatur, & quod ibi not. Bar. ff. de donatio. cau. mor.
328 vbi Bart. per illum tex. dicit, quòd quando forma
verborum, quibus vtuntur partes in contrahendo, pa-
titur vt contractus, qui fit, transeat in aliam formam
contractus, fit transformatio in eam.

Sed huic difficultati responderi potest, esse aduer-
329 tendum, quòd ad hoc, vt contractus factus, & perfe-
ctus transferatur in aliam formam alterius actus, re-
quiritur, quòd iuxta contractum transformadum sit
a partibus appositum, pactum contrarium substantia
libus talis contractus, ita sunt textus clari de materia
loquentes, in l. vbi ita donatur. ff. de donatio. cau. mor.
in l. 2. in prin. ff. si cer. perat. & in l. cum manu lata, cir-
ca fin. ff. de contrah. emptio. & docet magistraliter Be-
renga. Fernan. in l. pacta conuenta. cap. 1. num 57. ff.
de contrah. emptio.

Quæ transformatio producitur principaliter à vir-
330 tute talis pacti, quod propterea appellatur transfor-
matorium contractus, vt benè explicat ipse Bereng.
vbi sup. num. 59. vbi substantialiter loquitur, & tradit
Bolognet. licet Berenga. non citet, in l. petens, sub nu.
16. vers. pactum contradicit, C. de pact.

Quo stante, dico, quòd cum iste actus acceptatio-
331 nis non sit pactum, quia habet voluntatem vnus
tantum, nec possit etiam dici, quòd ex illo relato ad
actum pollicitationis resultet pactum transforma-

F 2 torium

84 *Hieronimi Papp. Interpretatio.*

torium, quia non apparet, quòd pollicens velit suum actum non esse pollicitationem, sed transire in pactum, & præsertim, quia actus acceptationis non repugnat substantialibus ipsius pollicitationis, sequitur de necessitate, quòd iste actus acceptationis, quamquam coniunctus, & contiguus pollicitationi nò possit eam in formam pacti transferre.

Sed retenta ista opinione contra communem adhuc vnum obstare videtur contra eam; diximus enim supra, quòd pollicitatio est in effectu quædam verbalis donatio; modò sic: donatio facta præsentis, & racenti verbo tantum, nò autem per traditionem, hodie dicitur perfici pacto nudo. l. si quis argentum. §. fin. C. de donatio. §. perficiuntur, Institu. de donatio. & utrobique Doctor. ex quo elicitur, quòd cum donatio ista, quæ dicitur pollicitatio, incipiat a promissione vltro facta, actus acceptationis de ea, coniunctus cum actu donantis importet pactum, & consequenter, quòd in pollicitatione acceptatio operetur inductionem pacti, & sit vna pars substantialis pollicitationis.

Huic difficultati, quæ fortis est, credo responderi posse, quòd quicquid sit in alijs donationibus factis verbo, priuatis personis, in quibus non potest negari, quin actus acceptationis inducat pactum circa eas, in ista donatione verbali, quæ solet fieri per pollicitationem publicis personis, vt supra ostenditur, actus acceptationis illius nò potest inducere pactum circa eam, seu illam in pactum transferre; Quia volunt Doctores res communiter, quòd pollicitatio facta absenti citra nuncium, vel epistolam, valida, & perfecta sit, vt ostēdimus supra, & tamē si acceptatio esset illius pars substan-

substantialis, hoc non potuit esse; sicuti accidit contrarium in donatione verbo facta absenti priuato, quæ non valet, vt pariter supra diximus, non mirum, quia in ea requiritur pactum pro illius forma; proinde illius acceptatio per quam illud inducitur.

Et ratio huius diuersitatis credo quod sit, quia donatio facta sine causa priuato, nihilominus valet, quia ipsa liberalitas est loco causæ, donatio verò facta Reipublicæ per pollicitationem, non valet sine expressione alterius causæ, vt volunt glo. & Doctores in l. hoc iure. in prin. ff. de donatio. Vnde cum in hoc priuatus sit melioris conditionis, quàm Respublica, in alio fuit conueniens, vt esset deterioris, nempè, quòd donatio sibi absenti facta citra nuncium, vel epistolam, non teneret; teneret tamen facta Reipublicæ. l. eū qui. ff. de iureiur. c. secundum naturam. ff. de reg. iur.

Et quòd ista donatio facta Reipublicæ per pollicitationem differat, etiam in alijs, à donatione, quæ fit priuato, not. post glo. ibi Bar. Pau. Alberi. & Cuman. in d. l. hoc iure, vnde meritò de vna ad aliam sequitur vt non possit argumentari, arg. l. Papinianus exuli, in fine, ff. de minor.

Procedamus nunc: & cū dixerimus supra, quod secundum commu. Doctores. pollicitatio facta præsenti, & tacenti ex causa lucratiua, non est pollicitatio, sed pactum, licet nos contrarium firmauerimus, videamus successiue, an sint alij casus, in quibus possit dari pollicitatio facta præsenti, & tacenti, quæ tamen non sit pactum, sed remaneat pollicitatio.

Et Ias. hic, & communiter Doctores dicunt, quòd sic, & exemplificant in promissione vltro facta præsenti, & tacenti, ex causa onerosa, vel saltem non

86 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

vtili; Nam talis promissio continet pollicitationem, non autem pactum.

Ratio est, quia cum pollicitatio facta in istis casibus contineat onus, vel saltem non sit utilis præsenti, & tacenti, ipse præsens, & tacens non præsumentur consentire, unde talis promissio, non habet duorum consensum, quo fit ut remaneat pollicitatio, & non possit converti in pactum.

Circa, quæ dicta Ias. & Doctor. Aduerte in primis, quòd ipsi non exemplificant casum pollicitationis factæ præsenti, & tacenti, ex causa onerosa. Vnde legendò considerabam, si iste casus posset exemplificari in
339 pollicitatione, quæ fit ab vxore, marito præsenti ex causa dotis, nam ista pollicitatio valet, ut videtur tex. in l. ad exactionem. C. de dot. promiss. & l. fi. C. ad Vel leian. de qua re infra diceretur, & dicitur fieri ex causa
340 onerosa, quia titulus dotis dicitur esse onerosus ex parte mariti. l. ex promissione. sup. tit. i. not. Bar. in l. Maui. §. fundus, num. i. ff. sol. matri. & in l. cum quidam. & l. pro oneribus. C. de iure dot.

Sed certè, ego non credo, quòd possit dari pollicitatio, quæ sit valida, & efficax ex causa merè onerosa, sicuti pro firmo habeo, quòd non possit dari donatio; nam quæso, quæ liberalitas posset considerari in huiusmodi donante, & pollicente, quæ accipienti, ne dū nullum afferret commodum, sed etiam afferret damnum, & eius patrimonium grauaret, & diminueret; Quare, ut dixi, existimandum est, talem pollicitationem, si fiat, illam semper futuram esse sine effectu, & elusoriam, & nullo iuris adminiculo fulciri.

Nec obstat exemplum de pollicitatione facta ab vxore marito ex causa dotis, quia ut ex infra dicendis appa-

- apparebit, est non levis altercatio, an pollicitatio facta ex causa dotis marito præsenti, sit pollicitatio, vel pactum nudum, & an sit valida, & efficax ad agendum; Et præsupposito, quòd esset pollicitatio, & produceret actionem, non tamen dici potest, quòd sit pollicitatio facta ex causa merè onerosa; nam licet causa dotis reputetur onerosa ex parte mariti, vt dicit Bart. vbi sup. & esse communem testatur Ias. in §. item si quis in fraudem, num. 30. Instit. de actio. tamen id verum est, non absolutè, sed tantùm eo respectu, quia per eam maritus debet sustinere onera matrimonij. d. l. pro oneribus. sed alijs respectibus, non potest dici causa onerosa, quia maritus recipiendo dotem, vel eius promissionem, nihil diminuit de suo patrimonio, immo illud auget, cum efficiatur dominus rerum dotalium, l. in rebus. C. de iure doti. & fructuum talium rerum, licet quoad ipsos fructus ipse teneatur sustinere onera matrimonij; Et ex prædictis signanter tenet Anton. Gome. in suo Comm. super ll. Tau. in l. 29. pagi. mihi 280. col. 2. ante medi.
- 344 quòd titulus dotis, non est adeo onerosus sicuti titulus emptionis, & alij, qui sunt merè onerosi.

Vtteriùs animaduertendum, quòd Ias. exemplificat pollicitationem præsenti, & tacenti ex causa, non vtili, per casum l. pen. C. de instit. & substit. vbi dicitur, quòd si quis ita instituat hæredem, videlicet, hæres esto cum illis conditionibus, quas infra apposuerò, si pollicitationem non apposuerit, valet tamen institutio.

Sed aduerte, quòd iste textus non loquitur de pollicitatione vera, prout est actus promissorius, sed de impropria, prout est declaratio quædam voluntatis

tatis testatoris vltro emanatura;

Vnde melius exemplifica pollicitationem, quæ fit
 345 præfenti, & tacenti, ex causa non vtili, in promif-
 fione facta Reipublicæ ad honorem decernendum ali-
 cui; nam hîc non est vtile statim acceptare pollicita-
 tionem, nec illam etiam repudiare; sed suspendere ani-
 mum; & talis pollicitatio similiter valet, iuxta l.
 primam, §. primo, & l. ex pollicitatione, inf. de pollici-
 tatio.

Ex hætenus deductis secundum communem Do-
 ctor. quod potest exemplificari pollicitatio, vt fit, &
 remaneat solius offerentis promissio, & non tran-
 feat in pactum, primo, quando fit absenti; secundo,
 quando fit præfenti, & tacenti, ex causa merè
 onerosa; tertio, quando fit præfenti ex causa non
 vtili sibi, quando verò fit præfenti, & tacenti ex
 causa merè lucratiua, non est pollicitatio, sed pa-
 ctum.

In quo vltimo firmaui contrarium, & circa secun-
 dum conclusi, nō posse dari pollicitationem, quæ pro-
 ducat effectum, & de iure sustineatur.

Succeffiuè inhærendo dictis las. & aliorum in hac
 tractatione pollicitationis, videamus, an pollicitatio
 fit actus, qui valeat, & regulariter sit efficax ad agen-
 dum.

Et communis opinio est, quod non valeat, nec pro-
 ducat actionem.

Pro qua communi, & sic, quod pollicitatio non sit
 346 actus, qui valeat, & sit efficax ad agendum, in primis
 adducitur textus in l. cum donationis. C. de transact.
 vbi dicitur, quod cū donationis, vel transactionis cau-
 sa debitum administratæ tutelæ remissum sit, illud nō
 potest

potest peti; nec si tutor pollicitus sit relinquere suam hæreditatem pupillo suo, ex pollicitatione poterit cōueniri; Ad idem adducitur text. in l. qui mutuam, §. penul. sup. manda. & l. salarium, C. manda. vbi quòd salarium incertæ pollicitationis peti non potest.

Ratio huius communis conclusionis est euidens :

- 347 quia si regulariter pactum nudum non producit actionem, nec efficax est ad eam inducendam, tantò minus
348 erit pollicitatio, quæ videtur actus minus perfectus, quàm pactum, cum habeat volūtatē vnius tantum, & pactum voluntatem duorum, & duo vincula magis stringant quàm vnum.

Sed aduerte quo ad text. in d. l. cum donationis, & alia iura supra adducta per Iaso. & Doctor. quòd illa perperam adducuntur, & non probant communem, quia in illis capitur pollicitatio improprie pro pacto nudo, incipiente a promissione, propter quam similitudinem ibi illud appellatur pollicitatio.

- Similiter circa rationem, quam communiter afferunt Doctor. adde vltra eam secundam rationem, &
349 dicas, pollicitationem generaliter factam non valere regulariter, & iure ordinario, quia cum illa sit actus ordinatus ad obligandum pollicentem, & non habeat nisi voluntatem pollicentis, vt ostendimus supra, non est possibile secundum regulam, quod possit producere obligationem, quia si illam produceret, illa non posset obstringere pollicentem, nisi sibiipso, quod est quid
350 repugnans iuri, quod vetat quem sibiipso obligari, iuxta tradita per Bart. in l. si quis in princ. testamenti, de leg. 3.

Addi insuper potest pro d. communi tertia ratio, quare scilicet pollicitatio regulariter non sit efficax
ad

ad producendam obligationem, & actionem; & est
quia cum pollicitatio sit actus ultroque, quia incipit
ab oblatione sine ulla praeuia praemeditatione polli-
centis quae appareat, cum tendat ad diminuendū pa-
35 1 trimonium ipsius pollicentis, in dubio praesumitur
potius facta per iocum quam serio; & ideo tanquam
carens vero & deliberato animo pollicentis, regulari-
ter non inducit obligationem saltem efficacem.

Stat ergo ex istis rationibus firma conclusio com-
munis, videlicet, quod pollicitatio regulariter non pro-
ducit obligationem; Sunt tamen aliqui casus particu-
lares, in quibus pollicitatio ipsa producit obligatio-
nem, & actionem mediante efficacia, & auxilio sibi
tradito a lege; ex quibus tantum tres commemora-
bo, in illisque explicandis instabo.

Primus casus est, quando pollicitatio fit Reipubli-
35 2 cae, tunc enim pollicitatio valet, non tamen quaelibet
pollicitatio, sed illa tantum, quae apparet facta Reipu-
blicae ex iusta causa, aliis si sit facta sine iusta causa, non
valet, nisi opus quod quis pollicitus est facere, inceptum
sit fieri, ut est tex. in l. 1. §. 1. & §. seq. inf. de pollici.
ubi dicitur, quod non semper pollicitatio facta Rei-
publicae valet, sed requiritur, quod illi facta sit cum cau-
sa, ad idem tex. in d. l. hoc iure, in princ. de donatio. ce-
terum si sine causa, non valet, nisi opus pollicitum ce-
35 3 ptum sit fieri; Iustae autem causae sunt, puta ob ho-
norem decretum, vel decernendum, d. l. j. §. 1. item ob
casum, vel incendium, vel terremotum, l. propter in-
cendium, & l. ob casum, ff. de pollicitatio.

Sed iuxta dictum primum casum, in quo diximus
pollicitationem valere, quando, scilicet facta est Rei-
publicae, cum iusta causa opportunè dubitatur, cum supra
dixe-

dixerimus, quòd pollicitatio est quædã verbalis do-
354 natio, cur sit, quod ad hoc vt illa validè fiat, necessa-
rium sit, quòd in ea exprimatur causa, attento quod
in donatione facta priuato, ad hoc vt illa valeat, nõ est
necesse quòd exprimatur alia causa, cū animus exer-
cendi liberalitatem sit pro causa, vt tetigimus supra.

Pro cuius dubitationis resolutione distinguendi
sunt duo casus; Primus est, quando priuatus promit-
355 tit quid alicui simpliciter citra stipulationẽ, sine ex-
pressionẽ causæ, & in eo per nudam promissionẽ non
cõstituitur donatio, nec in ea locum habet dispositio
l. si quis argentum, §. fin. C. de donatio. vt dixit Bar. in
l. si tibi, in fin. prin. ff. de pact. & Bald. in l. si. in fine, C. si
cert. per. Alex. in cons. 13. num. 4. lib. 1. Corn. consil.
135. nu. 15. in 2. & rationem assignat Bar. in Liurisgẽ-
tium. §. quinimò. nu. 21. quam ibid. sequuntur Doct.
vt per las. num. 21. ne scilicet duo specialia dicantur
356 concurrere circa idem, quod nõ datur, vulg. l. 1. C.
de dot. promiss. Et in isto primo casu non procedit du-
bitatio, quia paris sunt conditionis, tam ille qui pro-
mittit priuato, quam ille qui pollicetur Reipublicæ.

Secundus casus est, quando quis psomittit nõ sim-
pliciter, sed exprimit causam, videlicet causam dona-
357 tionis, vel expressè dicit, dono, exprimendo titulũ
per verbum executiuum; Et in isto secundo casu ista
promissio habet vim donationis, & istud verbum, do-
no, inducit donationem verbalem, in qua locum ha-
bet dispositio d. l. si quis argentum, §. si. Et in hoc stat
358 difficultas, de qua supra, quia facta priuato, valet si-
ne alia expressionẽ causæ, facta verò Reipublicæ per
pollicitationem, non valet, sed requiritur quòd expri-
matur alia causa specifica in ea, vltra causam donatio-
nis,

92 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

nis, vt firmat Alex. in d. consil. 13. sub num. 3. par. 1. & probat satis tex. in d. l. 1. propè si. verfi. qui non ex causa, de pollicita.

Istam difficultatem excitauit glo. in d. l. hoc iure. in
 359 verbo, sin minus; & in effectu respondet, quòd ideo
 lex nò approbat donationem factam Reipublicæ per
 pollicitationē sine expressione causæ, quia vult in hoc
 esse meliorem conditionem priuati, quàm Principis,
 vt etiam accidit in alijs casibus, alleg. l. 1. in fine, C. de
 caduc. tollen. & tex. in §. cogitatio. in auth. vt iudi. sine
 quo. Iuffra. quam rationem meliùs explicat Paul. de
 360 Cast. ibi, dicens, quòd princeps vel Respublica negli
 git istas donationes, quia censet eas fieri magis adu
 lationis & ambitionis causa, quàm animo & volunta
 re verè pollicendi & donandi; & ideò vltra causam do
 nationis desiderat, quòd alia causa specifica exprima
 tur, vel opus pollicitum fieri sine causa ceptum sit fie
 361 ri, quia ex his apparet de vera voluntate pollicendi
 & donandi; & eo casu Respublica vult approbare do
 nationem, & pollicitationem sibi factam, quia id sua
 det honestas, & iustitia causæ, & concurrit fauor pu
 blicus.

Et aduerte circa causas, ob quarum expressionem
 iura in materia frequenter dicunt pollicitationem va
 lere, puta ob honorem decretum vel decernendum,
 item ob casum, vel incendium, vel terremotum, quòd
 362 pollicitatio, quæ fit ob honorem decretum, vel de
 cernendum, dicitur esse loco æris alieni, vt dicit text.
 in l. toties, §. 1. ff. de pollicit. & tale pollicitum dicitur
 363 esse quasi debitum, secundum alium tex. in l. pactū,
 §. 1. ff. de pollic. Et ratio est: quia ille qui pollicetur ob
 364 honorem sibi decretum, videtur recognoscere debi
 tum

rum remuneratorium, iuxta gl. in l. sed & si lege. §. cō-
sult. ff. de petitio. hæredi. Similiter ille, qui pollice-
tur ob honorem sibi decernendū, videtur velle, quòd
illud, quod ipse pollicetur, sit loco precij ad illum ho-
norem, quem sperat fore sibi decernendum; At illa
365 pollicitatio, quæ fit ob alias causas, dicitur fieri ex
mera gratia ipsius pollicentis.

Hinc resultat diuersitas, quòd quando fit pollicita-
366 tio ob honorem, tenetur semper pollicens, & eius
hæres in solidum implere pollicitationem, vt l. ex pol-
licitatione, in prin. & l. toties, in prin. de pollicit. At qñ
fit ob alias causas, pollicens, & eius hæres nō tenetur
in solidū, vt dicitur in d. l. ex pollicitatione. 2. respon.

Secundus casus, in quo pollicitatio est valida, est,
367 quādo illa est facta Deo; Nam talis pollicitatio pro-
priè dicitur esse votum, & obligat pollicentem Deo,
l. 2. ff. de pollicita. vbi dicitur, quod si quis rem suam
vouerit, tenetur, & facit extra, de vo. per totum tit. &
ibi Hostien. in Summa.

Circa quam speciem pollicitationis, quæ dicitur
368 votum, aduertendum vltra alios, quòd illa fortasse
est valida, quamquam in ea non sit expressa causa vo-
uendi, seu pollicēdi, in primis per tex. in d. l. 2. vbi nul-
lum verbum de causa, prout de alijs dixerat in d. l. 1.
§. 1. Vtteriùs, quia Hostien. extra de vo. in summa, de-
finiens votum, ait: Quòd votum est alicuius rei licitæ
faciendæ, vel non faciendæ, cum deliberatione animi
Deo facta pollicitatio. In qua definitione nihil dicitur
de causa. Præterea, quia ista pollicitatio, quæ fit Deo,
non præsumitur esse facta per adulationem, & ani-
mo captandi gratiam apud Rempubicam, & sic non
animo verè pollicēdi, sed seriò, & animo p̄meditato
ob

94 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

ob reuerentiam, & verecundiā religionis, meritò, &c.

369 Tertius casus, in quo pollicitatio est valida, est, quā
do quis pollicetur ex causa dotis: nam isto casu pol-
licitatio facta tenet, & ex ea agi potest, d. l. ad exactio-
nem, C. de dot. promiss. & l. fin. C. ad Velleia. quę iura
secundū litteram istud clarè probant.

Sed D. Camill. Plaut. super ista rubr. lib. 7. num. 11.
370 post Crot. & Alciat. tenet contrarium, & sic quòd
371 pollicitatio ex causa dotis non valeat; Primò, quia
dos & fiscus æquiparantur, l. 2. C. de priui. fisci, sed fi-
scus non agit ex pollicitatione, ergo nec dos.

Sed respondetur, quòd quamquam fiscus seu prin-
372 ceps sit fons omnium priuilegiorum, tamen nō cen-
setur velle illis vti, sed magis iure cōmuni, l. princeps.
373 sup. de legi. l. digna vox, C. eod. tit. notant Doct. in
l. quamquam, C. ad Velleia. & Alciat. de præsumptio.
reg. 3. præsumpt. 34. nu. 2. & præsumpt. 36. nu. 11. At
374 secūs est in dote, cuius causam lex, & princeps vo-
lunt esse priuilegiatam, semper, & vbiq; , l. 1. & ibi not.
Doct. ff. solut. matri.

Præterea, dico, quòd Plaut. non probat, quòd polli-
citatio facta fisco non valeat: Vnde dici potest, quòd
immò valeat cōcurrentibus requisitis ad illius valida-
tionem, scilicet, quòd sit facta ex causa iusta.

Secundò, contra istū casum considerat Plaut. quia
pollicitatio dotis non habet causam, meritò non po-
test valere, sicut non valet facta Reipublicę sine causa,
d. l. 1. § 1. ff. de pollicita.

Sed respondetur distinguendo duos casus; Primus
375 est, quando quis pollicetur aliquid exprimendo ex
causa dotis, vel vt sit pro dote talis, & in isto primo ca-
su est omnino clarū, quòd ista pollicitatio habet cau-
sam;

376 fam; Secundus casus est, quando pollicetur simplici-
ter dotem; Et similiter hic dici potest, quod virtuali-
ter pollicitatio habet causam, quia quis pollicendo sim-
pliciter dotem, virtualiter vult illud, quod pollicetur,
esse pollicitum ex causa matrimonij, & mouetur ad
polliceudum vt matrimonium cōtrahatur; & hinc est
quod eo non secuto, euanesceat promissio dotis, l. si spō
377 sa, ff. de iure dot. & sic pollicitatio in casu isto habet
causam iustam & fauorabilem, nempe, ipsum matri-
monium.

478 Tertiò, mouebatur Plaut. contra, ex eo quod polli-
citatio fit marito, & sic priuatæ personæ, meritò nō
debet posse valere: quia ad hoc, vt valeat, vltra cau-
sam requirit habilitatem personæ, cui fit, vt scilicet,
sit publica, puta Respublica, Collegium pauperum,
vel Hospitale.

Sed respōdeo, nullam legem, ex his, quas viderim,
requirere ad validitatem pollicitationis, quod illa nō
fiat priuatæ personæ, nec Plaut. ipse aliquid pro se al-
legat ad hoc probandum. Vnde dico, quod potest fie-
379 ri etiam priuatæ personæ, modò subsit publica utili-
tas & fauor publicus, quod perpendendum est sem-
380 per: quia propter illud mouetur lex ad roborādā
pollicitationem; Et quatenus exemplificat validam
pollicitationem in ea, quæ sit Reipublicæ, tamen id fa-
cit, quia in ea semper versatur publicus fauor, & utili-
tas publica; propter quam rationem Doctor. exten-
dendo exemplificant pollicitationem validam in ea,
quæ fit pauperibus, & in ista quæ fit pro dote, in qua
non subest solū fauor publicæ utilitatis, sed etiam
causa pietatis, quæ sola in pauperibus sufficit, facit
text. in l. 1. solut. matrimon. in l. 2. C. de iure dot. in
l. 3.

96 Hieronymi Papp. Interpretatio

l. 3. ff. de priui. credit. cum similibus.

Nunc pro complemento huius tractationis pollicitationis, reliquum est vt videamus, vtrum ex pollicitatione oriatur naturalis obligatio; de qua re agit Ias. hic, num. 8. vbi firmat quòd non.

381 Quæ opinio Iason. negatiua est communis, & eam tenet Bar. in l. si vnus. §. pactus ne peteret. ff. de pact. col. 6. Abb. in cap. cum inter diuersas. extra. de elect. Ioan. And. in c. 1. extr. de pact. Seueri. in tract. de pact. q. 5. col. 1. & de communi testatur Socin. iun. hic, num. 100. & Camill. Plaut. ad hanc Rubr. lib. 7. c. 6. in prin.

Pro qua cõmuni negatiua adducitur Primo, quia 382 naturalis obligatio dicitur oriri ex consensu. l. Stichum aut Pamphilum. §. naturalis. ff. de solutio. vbi, quòd naturalis obligatio, sicut numeratione, ita iusto pacto, vel iureiurãdo tollitur, quia vinculũ equitatis, quo solo sustinetur, contrario æquitatis vinculo dissoluitur; At in pollicitatione, non adest consensus, id est simul, seu duorum sensus, sed solius offerentis voluntas, seu promissio. d. l. pactum. ff. de pollicita. meritò, &c.

Secundo, naturalis obligatio nascitur ex illo actu 383 in quo interuenit datio, & receptio fidei. l. cum amplius. §. is natura debet. ff. de reg. iur. vbi, q̃ is natura debet, quem iure gentium dare oportet, cuius fidem secuti sumus; sed in pollicitatione, tempore quo illa 384 producit obligationem, quod est etiam antequam illa sit acceptata, vt firmauimus supra, non adest nisi tantũ datio fidei, non autem receptio, ergo sequitur, quod illa obligatio non possit dici naturalis.

Tertiò consideratur, quòd naturalis obligatio, vel 385 oritur ex consensu, vt dixi, vel ex æquitate approbata à

ta à iure gentium. Bart. in l. 1. num. 7. cum seqq. & l. Iulianus, nu. 25. cum seqq. ff. de condi. indebi. Modo, vt dixi statim, in pollicitatione non adest consensus, nec etiam adest æquitas naturalis; Merito cum non habeat in se principia naturalis obligationis, dicendū esse impossibile, quod illam producat. Quod in ea nō adfit consensus iam probavi supra, vt dixi; Quod similiter non habeat naturalem æquitatem, similiter probatur, quia vt dixi, quando producit obligationem, quod est, vt dixi, eo ipso quo facta est ante actū acceptationis, secundum naturalem æquitatem non obligatur, cum repugnet naturali æquitati, quod quis obligetur sibi ipsi imponendo necessitatem suæ voluntati liberæ, a qua sibi recedere non liceat, iuxta doctrinam Bart. in l. si quis in principio testamenti, num. 12. ff. de legat. tertio, etiam cum iuramento, vt ibidem per eundem, num. 14. & Peralta Hispa. in repeti. num. 128.

Quarto pro communi, & sic, quod pollicitatio, nō producat naturalem obligationem adducitur ratio, quam considerat Alex. in l. stipulatio ista. §. alteri. vbi dixit, quod ex stipulatione facta alteri non oritur, illi tertio naturalis obligatio, qui consentit multis, multo minus id erit in casu nostro, in quo cōsensus eius cui fit pollicitatio, non adest, quando illa obligationem producit, vt dixi pluries.

Sed contra communem, & sic, quod immo ex pollicitatione oriatur naturalis obligatio tenet Abb. in c. qualiter, & quando. extra de pact. & latè eam tuetur Fortun. in l. 1. sup. de pact. & plerique alij Moderni, quos refert Plaut. hic, lib. 7. cap. 5. num. 1.

Pro qua primo mouentur ex d. cap. qualiter, extra

G de

99 *Hieronymi Papp. Interpretatio*

de pact. quatenus in eo dicitur, quòd studiosè agendum est, vt ea, quæ promittuntur, operè compleantur; pondera verbum, promittuntur, quòd potest adaptari pollicitationi. d. l. sciendum. §. dictum. ff. de edilitio edicto. & sic ibi videtur esse textus, probans q̄ de iure Canonico, quòd attendit æquitatem, pollicitatio debet obseruari.

Secundò, pro eadem facit secundum Anto. de Butrio in c. ex parte, col. fin. ext. de censib. nam votum, & 388 pollicitatio æquiparantur, facit textus in l. 2. inf. de pollicit. sed ex voto, secundum Butri. quis obligatur de iure Canonico, & sic de æquitate naturali, vt toto titu. extr. de vot. Ergo idem dicamus euenire de pollicitatione, vt scilicet & ipsa producat naturalem obligationem.

Tertiò, ad idem secundum Abb. in d. c. qualiter. de 389 pact. facit, quia inter simplicem loquelam, & iuramentum Deus nō facit differentiam, c. iuramenti. 22. q. 5. non mirum, quia considerat intentionem, & volūtatē, nec curat de modo, quo illa manifestatur, quia hoc pertinet ad subtilitatem, quam Deus non vult curare, sed tantum æquitatem, & effectum; Modò ille qui pollicetur, tantum in effectū promittit, & fidē dat, quantum ille, qui paciscitur; meritò dicendum pollicitatione quem obligari naturaliter sicut pacto, quo ad Deum, & sic de æquitate.

*Quo-
modo
intelli-
gatur.
exponi-
tur in-
fra, nu.
396.*

Quartò adducitur, quia vt dixi, pluries naturalis obligatio nascitur ex æquitate; modò in pollicitatione 390 ne adest promissio; meritò in illa adest vinculum æqui 391 tatis, & ex materia naturalis obligationis, cum seruare promissa sit æquum, argum. l. primæ, §. 1. sup. de constit. pecun.

Quintò

392 Quintò rursus facit, quia videmus, quod ex polli-
citatione, quando est impleta, oritur exceptio reten-
tionis d. l. pactum. versic. est constitutum. ff. de pollici-
tatio. vbi, quòd est constitutum, quòd si quis ex polli-
citatione, quid tradiderit municipibus, si id vèdicare
393 velit, exceptione repellatur; At exceptio retetionis
præsupponit naturalem æquitatem. l. 1. & l. qui æqui-
tatem. ff. de doli mali, & met. except. Bar. in l. 1. ff. de cõ
di. indebi. meritò dicendum, ex pollicitatione oriri na-
turalem obligationem.

Sextò contra communem facit tex. in d. l. pactum.
versic. æquissimum, inf. de polli. vbi, quòd æquissimum
est pollicitationes in ciuitatem collatas, penitentianò
reuocari, & sic impleri; & sic videtur quòd sublit
æquitas, eas obseruandi, & sic, quòd naturaliter obli-
getur pollicitator illam implere.

Septimo facit, secundũ Bolog hìc, nu. 190. Nã con-
siderat ipse, quòd dato, quòd in pollicitatione, non re-
periretur æquitas seruandæ fidei, ex qua possit surge-
re naturalis obligatio, tamen negari nõ potest, quin in
ea reperiatur alia naturalis æquitas, ex qua dici potest
istam naturalem obligationem nasci: Nam lex ciuilis
præcipit pollicitationem esse seruandam, ex quo præ
394 cepto legis, oritur naturalis obligatio; nam æquum
est legibus obtemperare. l. veluti. ff. de iustit. & iure.

Tetiò considerabat Plaut. in hac rubr. lib. 7. cap. 9.
395 num. 16. quòd quilibet ciuis secundum æquitatem
iuris gentium, tenetur subuenire necessitatibus suæ pa-
triæ, & consulere eius honori, & decori. Ergo dicen-
dum, quod hoc respectu in pollicitatione sit naturalis
æquitas, & sic obligatio naturalis quia regulariter iste
pollicitationes solent in patriam conferri.

Teneo prædictis, non obstantibus communem opinionem, quod ex pollicitatione non nascatur naturalis obligatio, motus, ut dixi, & probavi etiam supra; Quia in ea non adsunt principia, seu causæ productivæ naturalis obligationis, & eo stante sequitur, quod illa non sit habilis ad illam producendam.

Et tenendo istam partem non obstant adducta contra communem; Et ad primum argumentum de c. qualiter, respondetur, quod ille textus non loquitur de pollicitatione, sed promissione, & ibi verbum, promitto, refertur ad pactum, ut sic conveniat materiæ tituli, sub quo positus est, arg. l. Imperator. ff. de in diē addictio.

Non obstat, secundum de voto; Quia respondet Ias. hic, quod vouens ex voto non obligatur, ex eo solum, quod simpliciter voueat, sed requiritur, quod perueniat ad actum observandi votum, & ita non stet in nuda pollicitatione secundum Ant. de Butr. in c. 1. extr. de no. ope. nunc. & sequuntur Moderni hic, Verri. Senen. num. 53. Nig. num. 83. & sic istud argumentum retorquetur.

Non obstat tertium, quia respondetur esse verum, quod Deus non facit differentiam inter simplicem loquelam, & iuramentum, & sic non considerat modum loquendi, sed intentionem, & effectum, quando ex diversitate modi, non variatur effectus, secus verò quando variatur, quia tunc facit differentiam, quia virtualiter hic attendi dicitur effectus.

Non obstat quintum de d. l. 1. ff. de const. pecu. in prin. Quia respondetur, quod in pollicitatione non est datio, & receptio fidei, ut deduxi supra, sed tantum datio; Vnde de non subest æquitas servandæ fidei, quæ observantia

tia maximè dependet ex actu receptionis.

Non obstat quintum, de tex. in d. l. pactum, versi. & est constitutum. Quia ille tex. non dicit, quòd ex pollicitatione, quando est impleta oriatur exceptio retentionis, sed dicit, qui rem pollicitam tradidit municipibus, si velit eam vendicare, repellendus est a petitione; & ratio est: quia per actum traditionis transtulit dominium in ipsos municipales. vulg. l. traditionibus. C. de pact. Quo stante, cum non habeat rei vendicatione, nō est opus municipibus eum repellere per exceptionem, cum ipso iure tuti sint; & quatenus text. dicit, quòd repellendus est à petitione necessariò debet intelligi per officium iudicis, quia nemo sine actione
399 experitur, l. si pupilli §. videamus. ff. de nego. gest. & iudex ex officio debet repellere agētem sine actione. glo. & Docto. in l. vbi pactum. C. de transact.

Ulteriùs dato, & non concesso, quòd ille tex. diceret, quòd pollicitator, qui impleuit, si vult vendicare,
400 esset repellendus exceptione; Respōdetur, quòd exceptio retentionis, non supponit necessariò æquitatē in qua fundetur, cum competere possit ex mera dispositione iuris, propter euitandum absurdum, ne is qui habet actionem, non habeat exceptionem, quod minus est. l. inuitus nemo. §. cui damus. ff. de reg. iur. & fuit responsio Albæ hīc, num. 63.

Non obstat sextum argumentum, de ead. l. pactū. in versi. æquissimum; Quia pro responsione aduertendum, quòd ille text. loquitur de eo, qui tradidit rem municipibus, vt dixi statim; Et decidit eum non posse eam vendicare, & subiicit rationem, æquissimum enim esse huiusmodi voluntates in ciuitates collatas non reuocari; Quo stante dico, quòd ille

G 3 textus

401 textus loquitur de pollicitatione impleta, & illa æquitas, quam considerat textus versari in ea, non insurgit ex pollicitatione, sed ex illius implemento, qui est actus pollicentis separatus a pollicitatione; Et ratio talis æquitatis est, quia ex implemento pollicitationis translatus est dominium rei pollicitæ, & ideo æquum est illud non auferri. arg. l. nam hoc natura. ff. de condi. indebi. Ad quod pondera tex. qui non simpliciter dicit æquissimum esse voluntates non reuocari, sed cum misterio addit, huiusmodi, restringēs se ad pollicitationes impletas tantum, super quibus cogita, quia mirè conferunt ad intellectum textus.

Non obstat septimum argum. Bolog. Quia respondetur, quòd quando lex simpliciter præcipit aliquid fieri, verum est, quod oritur naturalis obligatio ad illud faciendum, ex illo præcepto, vt maioribus pareamus; 402 sed quando lex cõfirmando aliquem actum simpliciter illum roborat, & efficacem reddit, tunc non oritur obligatio ex illo præcepto, vt maioribus pareamus, sed ex tali actu obligatorio à lege approbato secundum naturam talis actus, secundum quòd tradit Bar. in l. 1. nu. 13. ff. de condi. ex leg.

Non obstat vltimū Plaut. Quia respondetur, quòd quis non tenetur de æquitate dare, vel offerre sua ciuitati, vel patriæ, nisi in casu necessitatis, ad instar filij, qui nō tenetur alere patrē, nisi in subsidium. l. si quis. §. quod si filius. ff. de lib. agnoscen.

Absoluta tractatione pollicitationis, prosequendo dicta las. videamus de cōstituto, qui est quintus terminus; In qua materia explicanda las. hic, nu. 10. & alij Docto. in varijs numeris procedunt confusè, & inordinatè.

Nos

Nos verè ordinando eorum dicta , & aliqua illis addendo de pluribus distinctim despiciamus .

Et ante omnia præmoneo, quod cōstitutum in hac nostra tractatione, non assumitur, vt per Doctorem in l. quod meo. ff. de acqui. posses. & sic pro facto quodam
403 verbali ordinato ad transferendū possessionem, sed prout est actus legitimus ordinatus ad obligandum , & ad producendum actionem , quæ dicitur de constituta pecunia , iuxta totum titulum ff. & C. de consti. pecu. & §. de constituta. Inst. de actio.

Et ex dictis Modernorum hîc in primis huius termini descriptio colligi potest, quòd sit talis, videli
404 cet; Constitutum est conuentio quædam introducta à Prætore, qua promittit aliquis pacto nudo, id quod prius erat debitum. ita Ripa hic, num. 30. Alci. 19. Mandell. 121. & est de mente aliorum.

Quòd sit conuentio introducta à Prætore, probat textus in l. prima, in prin. sup. de const. pecu. vbi, quòd Prætor in suo edicto fauet naturali æquitati, qui constituta ex consensu facta, custodit.

Quòd fiat pacto nudo, patet ex d. §. de constituta; vbi quod de cōstituta pecunia nascitur actio, quando quis constituit se soluturum iam debitum, cessante stipulatione.

Quod fiat super eo quod est iam debitum, similiter probatur ex d. l. 1. §. debitum. supra, de constitu. pecun. vbi dicitur, quòd debitum ex quacunque causa constitui potest; & clariùs ista omnia explicabuntur ex infra dicendis.

Successiue videamus, quando dicatur fieri constitutum, circa quod latè insistendum, quia ex illius declaratione aperietur inultum natura constituti. Et

104 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

Ias. hìc, num. 11. versic. sed tu aduerte, dicit, quòd ad
405 hoc vt dicatur fieri cōstitutum, necesse est, quod in
eo fiat expressa mentio prioris debiti, idest, quod ille,
qui constituit, dicat, & promittat, puta centum, quæ
iam sunt debita à Sempronio, secus verò si quis sim-
pliciter promittat, non facta relatione ad debitum
præcedens.

Istam opinionem Ias. hìc tenet Bart. in l. 1. §. 1. nu.
2. sup. de const. pecu. Azo. in Sum. C. cod. Ripa hic, nu.
35. Alba 121. Tornicel. 37. Soci. iun. 286. Bolo. 224.

Et pro ista opinione Ias. & sic, quod ad inducendū
constitutum requiratur, quòd in eo fiat mentio præ-
cedentis debiti; Primo, adducunt textum in l. 2. §. de-
bitum. sup. de consti. pecu. vbi dicitur, quod debitum
ex quacunque causa constitui potest; Ergo iste textus
innuere videtur, quòd ad hoc, vt sit constitutum, sit
necessarium, quòd in eo fiat expressa mentio præce-
dentis debiti.

Huic textui responderi potest, quòd probat simpli
406 ter hoc, videlicet, quòd ad hoc vt sit constitutum,
necesse est, quòd præcedat debitum super quo fiat;
sed non probat insuper, quòd de tali debito fieri de-
beat expressa mentio in ipso constituto.

Secundò, ad idē adducitur tex. in d. §. de constituta.
Inst. de actio. vbi, quòd de constituta pecunia quis te-
netur, qui pro se, vel alio, iam debitum se soluturum
promittit; Et sic videtur probare hic text. esse de for-
ma constituti, vt in eo fiat expressa mentio prioris de-
biti.

Huic textui respondeo, vt dixi statim, quòd benè
probat esse de essentia constituti, vt illud fiat super de-
bito præcedenti, sed non probat, quòd necesse sit,
quòd

¶ de tali debito fiat expressa mentio in constituto.

Tertiò ad idem adducuntur multa iura, in quibus exemplificatur, quomodo fiat constitutum, in quibus exemplis semper fit expressa mentio præcedentis debiti; meritò ex hoc arguitur, quòd talis expressio sit de forma constituti, iura sunt, l. eū qui, §. Iulianus quoque, l. Titius, la 2. l. quid est. & l. fin. supr. de constitut. pecun.

Sed respòderi potest, quòd in illis legibus ponuntur exempla quomodo fiant constituta, sed in illis nò dicitur, quòd constitutum aliter fieri non possit, & sic etiam sine expressa mentione præcedentis debiti; & videntur illæ leges solùm voluisse respicere ad id quod regulariter & frequentius cōtingere solebat & solet, quando fit constitutum.

Quartò ad idem facit, quia propria & specialis forma constituti est, vt pro debito præcedenti constitutatur, vt admittunt omnes hìc. & in d. l. j. §. debitum; 407 modo ea, quæ sunt de forma debent exprimi, & ad vnguem adimpleri, nec sufficit quod tacitè, & ex coniecturis constet de relatione ad ea, vulg. l. qui hæredi, & l. Mæuius, supr. de condit. & demonstr. Pau. Alex. & Aret. in l. si quis mihi bona, §. iussum, ff. de acquiren. hæredit.

Huic arg. respòdeo, verum esse, quod forma debet impleri verè, sed dico, quod quando coniecturæ, ex 409 quibus elicitur, seu probatur implementum formæ, sunt efficaces & concludentes, dicitur esse verè probatum implementum formæ; quia præsumptio fun- 410 datur super casu vero, & in hoc differt à fictione, quæ innititur falsitati. Menoch. post alios, de præsumptio. lib. 1. q. 8. num. 8. & 9.

Vlte-

411 Vtteriùs dici potest, quòd sufficit impleri formam
 cipio respicit ad effectum actus, & non ad modum ex
 plicandi illum, vt ex multis docet Albert. Brun. in suo
 tracta. de form. titulo de implem. & obseru. for. versic.
 prædicta regula fallit; & vers. octauò limitatur. vbi de
 hoc latè; & ita dici potest esse in casu nostro.

Quintò, ad idem adducitur text. in l. qui autem, §.
 fin. supr. de consti. pecu. vbi quòd constitutum fit qui
 buscunque verbis; ex quo innuere videtur text. quòd
 omnia quæcunque requiruntur in constituto, debent
 esse expressa verbis, quamuis verborum solennitas
 non requiratur.

Huic textui in primis respondetur, quòd potest re
 torqueri; Nam dicitur ibi principaliter, quòd potest
 constitui sicut pacisci; Vnde retorquendo dico, quòd
 sicut in pactis non est necessaria verborum expressio,
 vt vidimus supra, ita dicamus in constituto; Nec ob
 stat, quòd ibi subdat tex. per nuncium, vel epistolam,
 vel quibuscunque verbis; quia illa verba subiiciuntur
 gratia exempli, quæ exempla non solent restringere,
 412 l. damni infecti stipulatio pertinet. supr. de damn. in
 fect. Insuper prolata sunt ampliatiuè, meritò non de
 bent restringere, argum. l. legata inutiliter, ff. de lega.
 præstan.

Vtteriùs dicimus, quòd ille tex. non loquitur de re
 vel debito, quòd in constitutum deducitur, vel de cau
 sa, ob quam fieri potest constitutum, sed de ipsa di
 413 spositione constituti, quomodo fieri possit; Et in ef
 fectu dicendo, quod ipsum potest fieri quibuscunque
 verbis vult, quod ad constitutum inducendum non
 est necesse, quòd ille, qui constituit, dicat constituo,
 vel

vel promitto, vel volo soluere; nam quocunque modo quis loquatur, inducitur constitutum, præsuppositi
414 tis alijs habilibus ad illud inducendum, vt si non fiat per stipulationem, & præcedat debitum quod constitutatur, arg. l. si queramus, ff. de testa. & l. vt gradatim, §. & si lege. ff. de muner. & honor.

Sextò, pro eadem adducunt Ias. & alij, text. in l. si tibi, iuncta glos. C. loca. vbi dicitur, quod si quis tibi promisit soluere quæ pro colonis tuis erogasti, siquidem per stipulationem promisit, ex stipulatu tenetur, si verò pacto nudo, non tenetur; pondera, quod in eo casu pactum non transit in constitutum, non mirum, quia in eo non erat facta expressa mentio præcedentis debiti; Vnde dicit glo. ibi, quod si animo constituendi illam promissionem feci, teneor ex constituto de iure Prætorio.

Huic textui responde in primis, vt per Rip. hîc, nu. 35. ex mente Ioan. Fab. in d. §. de constituta. quod ibi ideò illa promissio non inducit cōstitutum, quia non erat certum, quod debitum præcederet; nam licet ibi dominus prædij pro colonis erogasset, tamen non apparebat, quod illi coloni essent debitores, vt quia pro illis vtiliter esset erogatum; non autem id ideo accidit, quia non esset facta expressa mentio prioris debiti in ipso constituto; Et hanc etiam responsionem tradit Alciat. hic in l. l. c. num. 20.

Vel secundò dicas, quod ideò ibi illa promissio facta pacto nudo non transit in constitutum, quia cessabat omninò etiam tacitè relatio ad præcedens debitum; nam, cum ibi essent separatæ personæ debitorû, item promittentis, licet per ipsum constituentem esset promissa ea summa, tamen non præsumitur, quod ex eadem

eadem causa, vt dicam infra; vnde nō mirū si dicatur
 416 ibi, quòd secunda conuentio non transit in constitu-
 tum; Et illa verba text. (quæ pro colonis tuis erogasti) non sunt verba constituentis, seu quæ essent po-
 sita in constituto, sed Imperatoris, desumpta ex narra-
 tione illius qui supplicabat & assererat erogasse, qui-
 que prætendebat sibi esse constitutam pecuniam.

Sed contrariam opinionē, & sic quod ad inducen-
 dum constitutum non sit necesse, quòd in eo fiat ex-
 pressa mentio præcedentis debiti, sed sit satis, quòd in
 effectū constet, quòd constitutum sit factum ob debi-
 tum præcedens; tenent Hostiens. & Anton. de Butr. in
 d. c. per tuas, extra de arbitr. Ang. in l. si certis annis,
 C. de pact. Socin. & Dec. in l. legem, C. de pact. & alij
 417 relati per Camill. Plaut. in lib. de constitu. cap. 4. vbi te-
 statur hanc esse communem opinionem, quam ego
 puto esse veram.

Pro qua opinione primo loco ponderatur tex. in l.
 1. in prin. sup. de constit. pecu. vbi dicit, quòd Prætor
 fauet naturali æquitati, & ideo constituta consensu fa-
 cta custodit, quia graue est fidem fallere; Pondera ex
 textu, quòd Prætor mouetur ad fouendum constitu-
 tum principaliter propter consensum constituentis,
 & de modo, per quem talis consensus appareat non
 perpendit; ex quo innuitur, quòd sufficiat quomodo-
 cunque quod appareat de consensu constituere vo-
 lentis.

Secundò facit ad idem, quia constitutum est ordi-
 418 dinatio Prætoria, vt dixi; & Prætor in suis disposi-
 tionibus semper attendere solet æquitatem, §. emanci-
 pati, Instit. de hæred. quæ ab intest. defer. vbi emanci-
 pati filij de iure ciuili penitus erant incogniti, sed Præ-
 tor

tor naturali æquitate motus dat eis bonor. posses. unde lib. & facit text. in l. quod si Ephesi, §. si. ff. de eo, qd cer. lo. & §. sui. Inst. de hæred. quali. & diffe. Merito debet esse satis, quod constituens cum effectu velit se referre ad debitum præcedens, licet in ipso actu constituendi id non expresserit verbis.

Tertiò, facit tex. in l. qui autem, §. fin. supr. de constitu. pecu. vbi l. C. æquiparat in modo inducendi, & constitutum; qua de re, sicut pactum potest induci sine verbis, idem dicendum de constituto, ut & ipsum sine expressione verborum inducatur.

Et retenta ista opinione difficultas residet in videndo qualiter constitutum possit exemplificari, in quo non sit facta expressa mentio præcedentis debiti per verba. Et exemplum sumi potest ex doctrina Bart. in l. triticum, nu. 2. infr. eod. vbi si mutuaui tibi centum, & tu postmodum citra stipulationem promissisti solvere centum causa non expressa, promiseris promississe ex causa mutui; & sic tacite habebitur relatio ad debitum præcedens, licet id non sit expressum; & quamquam Plaut. hic, cap. 4. num. 89. conetur docere istud exemplum non esse congruum, & illam doctrinam Bar. non procedere in constituto, sed in stipulatione, tamẽ eius considerationes tanquam friuolas non curamus referre.

419 Ultra primum requisitum in constituto inducendo, videlicet, quod debeat præcedere debitum quod constituitur. Requiritur secundò, qd ille, qui constituit, id faciat pacto nudo, non per stipulationem, ut est tex. clarus in d. §. de constituta, Inst. de actio. vbi quod de constituta tenetur quicumque pro se, vel alio constituit se soluturum citra stipulationem.

Tertium

Tertium quod requiritur in constituto inducēdo,
 420 est, quòd constituens id faciat animo constituendi,
 non autem animo promittēdi iam debitum per stipu-
 lationem, l. 1. §. eum qui. supr. de consti. pecu. vbi dici-
 tur, eum, qui inutiliter stipulatus est, cum vtiliter sti-
 pulari voluerit, non autem sibi constitui, de constituta
 experiri non potest, & declarat Ias. hic, col. 5. quem
 sequuntur posteriores.

421 Quartò, ad inducendum constitutum, requiritur
 secundum aliquos, quòd fiat ex interuallo post con-
 tractum primum debitum, quod in constitutum de-
 ducitur, secus verò si incontinenti post contractum
 debitum. Bal. Nouell. hic. nu. 50.

Pro quo requisito adducebat ipse Bald. glos. in l. si
 conuenerit, la. 1. ff. de pact. dotal. vbi pactum de lucran-
 da dote per maritum appositum, iuxta cōtractum do-
 tis, & de quo in illo textu, dicitur inualidum, quia se-
 cundum glo. ibi factum fuit incontinenti.

Secundò, pro eadem facit, quia videmus, quòd vir
 422 tus geminationis non operatur, seu infunditur, quā-
 do geminatio fit incontinenti, sed quando ex interual-
 lo, secundum Bald. in proœm. C. Ang. in §. fuerat, Insti.
 de actio. Felyn. in ca. fin. extr. de offic. delega. Bologn.
 hic, num. 222.

Vlteriùs ad idem ponderatur tex. in l. 2. vers. ita ta-
 men, C. de consti. pecu. vbi dicitur, quòd constitutum
 fieri debet super iam debito; & sic virtute illius dictio-
 423 nis, iam, requiri videtur interuallum temporis inter
 constitutum, & primum debitum, seu actum.

Sed contrariam opinionē, quòd imò constitutum
 inducatur, etiam quòd fiat incōtinenti post primum
 debitum contractum, tenent Ripa hic, & Bologn. nu.

223. 224. quam ego quoque veriore puto.

424 Mouentur in primis, quia nullo iure prohibetur, quin constitutum possit fieri incontinenti, meritò, quod nō reperitur prohibitum, censeri debet esse permissum; vulg. l. nec non, §. quod eis, sup. ex quib. cau. maio. l. illam, C. de collatio.

Secundò facit, quia iura loquentia de constituto solùm desiderant ad illud inducendum, quòd debitū præcedat, l. 1. §. debitum, l. 3. §. 1. l. hætenus. in princ. sup. de consti. pecu. Vnde licet constitutum fiat incontinenti post contractum primum debitum, dicendum quòd ipsum inducatur, quia præcedit debitum, & sic fundamentum constituti.

Tertiò ad idem perpendi potest text. in l. 2. vers. vt non erubescant, ibi, & sit pecuniæ cōstitutæ actio; qui 425 tex clarè disponit, q̄ constitutum oēs casus pōt cōprehendere qui possunt deduci in stipulationē; modò in stipulationem pōt deduci omne debitū, & sic ēt id quod incontinenti cōtractum est, ergo, & c. l. iuris gentium, §. quod ferè, sup. de pact. & l. petens, C. eod.

Tenendo istam partem, quæ iudicio meo est tutior, Non obstat

Primò, glo. in d. l. si cōuenerit: quia pactum, de quo 426 in eo tex. non est inefficax, ex eo, quia factum fuerit incontinēti, sed ex eo, quia si debuisset seruari, mulier remansisset sine dote, vt clarè explicat ibi tex. videlicet, non esse seruandum pactum contra dotem.

Non obstat secundum, quatenus in eo habetur, q̄ virtus geminationis in actu qui fit incontinenti non operatur; quia dato pro nunc, quòd hoc verum esset, tamen in casu nostro non releuat; quia, vt infra dice- 427 tur, virtus constituti non procedit a geminatione pacti

pacti, seu conuentionis, sed aliunde.

Ad ponderationem text. in d.l. 2. ibi vt iam debitū
428 constituatur, respondetur, quòd illa dictio, iam, im-
portat omne debitum præcedens constitutum, siue in
continenti, siue ex interuallo; nec vlla potest fieri uis
in illo verbo (iam) quia ex eomet text. in d.l. 2. vers. vt
non erubescant, ibi hoc tantummodò constituatur,
quod debitum est, satis probatur, quòd ad inducen-
dum constitutum sufficit, quod simpliciter debitum
præcedat, & sic etiam incontinenti ante constitutum.

Hactenus de requisitis ad inducendum constitu-
tum; nunc successiuè quæ possint deduci in constitu-
tum; & Bald. Nouell. hic, num. 50. vers. quarto limita,
quem sequitur Ripa hic, nu. 32. dicunt, quòd solūm
429 potest deduci in cōstitutum id quod iure gentium
efficaciter debetur; & ex hoc inferunt, quod debitum
de iure ciuili non potest constitui; quod etiam prius
voluerunt glo. & Bar. in d.l. 1. §. debitum, in ver. natu-
ra, & glos. in l. 3. §. 1. in verb. debebat, supr. de constit.
pecun.

Pro qua opinione, primò adducitur tex. in d.l. 3. §.
1. vbi dicitur, quod si quis constituat se soluturum,
quod iure ciuili debebat, iure autem prætorio non de-
bebat, non obligatur.

Secundò, ad idem, quia si debitum tantūm ciuile
posset constitui, sequeretur, quòd actio de cōstituta,
nasceretur ex duabus ciuilibus obligationibus, nem-
pe ex obligatione debiti ciuilis tantūm, & ex obliga-
tione iuris prætorij descendente ex constituto, quæ
potest dici ciuilis, l. nam & ipsum, supr. de iusti. & iure.
430 Et sic vna filia nasceretur ex duobus masculis,
quod est monstrum apud naturam, & etiam apud le-
gem,

431 gem, quæ naturā imitatur, §. minorē, Inst. de adopt.

Sed pro opinione cōtraria, & sic, quod imò debitū

432 etiā merè ciuile constitui possit, adducuntur plura.

Et primò ponderatur text. in d. l. 1. §. 1. sup. de con-
stit. pecu. vbi I. C. refert verba edicti de constituta pe-
cunia, & dicit: qui debitam pecuniā constituit, & qua-
tenus dicit debitam simpliciter, innuit, quòd in con-
stitutum deduci potest omne debitum etiam merè
ciuile.

Secundò, idem clariùs probare videtur tex. in d. l.
1. §. debitum, eo. tit. vbi Vlpia. exponens illud verbū,
debitum, de quo in edicto, dicit quòd debitū ex qua-
cunque causa constitui potest, ergo quatenus dicit ex
quacunque causa, intelligitur de ciuili, l. Iulianus, §. 1.
ff. de legat. 3.

Tertiò confirmatur idem ex eomet tex. in vers. de-
bitum, vbi idem Vlpia adhuc ampliando exponit de-
bitum etiam id, quod natura tantū vel iure præto-
rio est debitū; Meritò a simili possumus dicere, quòd
id verbum, debitum, de quo in illo edicto, possit refer-
ri ad debitum ciuile tantū.

Quartò, facit tex. in l. 2. C. de consti. pecu. vbi Impe-
rator inter alia requisita ad constitutum inducendum
ponit istud, vt debitū præcedat, simpliciter, vt in vers.
ita tamen, ibi, vt pro iam debito fiat constitutum, & in
vers. vt non erubescat, ibi, hoc tantummodo constitua-
tur quod debitum est.

Quintò, ad idem, debitum ex pollicitatione est de-
bitum merè ciuile, secūdū communem opinionem
supra firmatam; modò tale debitum deduci potest in
stipulationem, l. ad exactionem, C. de dot. promiss. vbi
quòd ad exactionem dotis, quam semel præstari pla-

H cuit,

cuit, agi potest, licet pollicitatio dotis in stipulationē deducta non fuerit, ergo, & in constitutum, d. l. 2. vers. vt non erubescat; vbi Imperator æquiparat constitutum stipulationi quo ad hoc vt possit idem deduci in vtramque dispositionem.

Qua modò conclusione ex prædictis retenta, non obstant adducta pro cōtraria opinione; & primo tex. 433 in d. l. 3. §. 1. quia ille text. non dicit, quòd debitum merè ciuile constitui non possit, sed aliter, videlicet, q̄ debitum iure ciuili, iure autem prætorio indebitū non potest constitui, idest, secundū æquitatem, vt in effectu intelligit ibi glo. Exemplum autem huiusmodi debiti haberi potest in debito ex contractu, cui obstat exceptio pacti de non petēdo; item in debito ex contractu literarum ante biennium, vt declarat ibi glo.

Ratio autem, quare huiusmodi debitum de iure ciuili, indebitum autem de iure Prætorio, non possit cō 434 stitui, est, quia æquitas naturalis est fundamentum constituti, d. l. 1. in princ. supr. de consti. pecu. Meritò 435 non potest fundari super debito ciuili, cui refragatur æquitas prætoria, seu naturalis.

Absoluto quinto requisito. Videamus successiue sexto loco: Quæ personæ possint constituere, Et breuiter dicendum in primis, q̄ potest constituere eademmet persona, quæ contraxit debitum præcedens; item alia persona pro ea, §. de constituta, Instit. de actio. vbi quòd de constituta pecunia conueniri potest quicunque pro se, vel pro alio se soluturū promittit; Ad idē tex. in l. vbi quis, sup. de consti. pecu. vbi dicitur, q̄ vbi quis pro alio se soluturum promittit, manet principalis debitor obligatus; Ad idem l. quidam, & l. fin. eod. tit. Et in tantum procedit, quòd quis possit pro alio consti-

436 constituere, quòd id potest facere etiam eo inuito. l. vtrum, sup. de consti. pecu. vbi dicitur, quòd parum refert, vtrum quis còstituat pro alio præsente, vel absente, item an pro inscio, vel inuito.

Septimò pro complemento huius tractationis còstituti, vidèdum, quare ex constituto oriatur actio; circa quod latè insìstìt Ias. hìc, nu. 11. & alij post eum, & variæ assignantur rationes.

Et prima ratio est, quia in constituto adest geminatio conuentionis, vel pacti; & vbi adest talis geminatio, ibi apparet de magis enixa, & deliberata voluntate obligare volentis; Quam rationem post Cuma. affert Alex. hìc, col. fi. quam multi sequuntur, quos citat Ias. hìc, d. nu. 11. & in effectum est còmunis, de qua còmuni post Ias. testatur Gall. hìc, n. 66. Ripa nu. 30. Alb. 114.

Quæ ratio communis comprobari potest, primò scèdum Ias. quia videmus, q̃ vna naturalis obligatio non parit actionem, & tamen si sit geminata, seu duplex illà producit. l. fi. C. ad leg. Falc. vbi dicitur, quòd si aliquis qui poterat de legatis a se relictis detrahere Falcidiā, elegerit soluere legata integra, & cauerit soluere, & sic illud, quod erat naturaliter debitum si promittatur etiam pacto nudo, solui debet virtute geminationis.

Secundò pro eadem ratione communi facit secundum eundem Ias. quia confessio extraiudicialis censetur pactum, l. tale pactum, in princ. ff. de pact. Vnde ex ea non nascitur actio regulariter, l. Publia. §. fi. ff. depo. Et tamen talis còfessio extraiudicialis si sit geminata, habet vim iudicialis, & producit actionē. Bar. in l. cum scimus, in fi. C. de agric. & cens. lib. 11. Paul. de Castr. in d. l. Publia, §. fin. sup. depo. Roma. in l. nu-

da ratio, sup. de donatio.

Tertiò, ad idem secundum Iaso. facit, quod volunt Cuman. Pau. & Alex. hic, post Bart. in l. 1. §. si quis simpliciter, infr. eod. videlicet, quod lex civilis ideò non
443 luit ex pacto nudo produci actionem, sed ex stipulatione, quia in ea propter interrogationem præcedentem, & responsionem sequentem apparet deliberata voluntas promittentis; modò ex geminatione, quæ in est constituto, colligitur deliberatio voluntatis, meritorè, &c. l. si mulier contra, sup. ad Velleia. glo. in c. ex literis, extr. de divor.

Sed contra istam primam rationem cõmunem tenet Ias. & posteriores, negantes efficaciam constituti quantum ad producendum actionem provenire ab ipsa geminatione pacti, quæ insit ipsi constituto, Et

Primò, adducit Ias. text. in l. si pacto quo penam, C. de pact. vbi quis promiserat se aliquid facturum, & si non fecisset, pacto nudo promiserat penam, dicitur ibi, quod si non sit factum, & petatur pena, illa non potest exigi, nisi iuxta pactum de soluendo penam sit appositā stipulatio; ergo præsupponit ibi tex. qd aliud pactum non sufficiat. Ad idem tex. in l. si veritas, C. de fideicõ. vbi si aliquis ex minus solemnī voluntate promiserit per stipulationem se soluturum legata, cogi poterit. Ergo innuit secus esse si promiserit pacto nudo; & tamen ibi erat geminata æquitas, nempe illa quæ dictat ex testamento etiam imperfecto soluenda esse legata, & alia ex pacto; & sic geminatio non operatur productionem actionis.

Secundò, & fortiùs, qd ex constituto non oriatur actio propter geminationem pacti, facit secundum Gallia. numer. 66. & alios; quia ista ratio non est generalis,

ralis ad omnes casus constituti, prout esse deberet, ut esset bona: Nam pone quod Titius pro Sempronio debitore constituat se soluturum, certè in persona Titij constituentis non potest considerari aliqua geminatio pacti, ex qua possit argui deliberatio voluntatis, & tamen ex tali constituto oritur actio, d. l. quidam, & l. ubi quis, & l. si. sup. de consti. pecun.

Rursus contra eandem rationem communem facit secundum Rip. hic, num. 30. quia si verum esset, quod constitutum produceret actionem virtute geminationis pacti, certè istud remedium constituti frustra inuentum fuisset a Prætoribus; At hoc est absurdum dicere, ergo, & c. vulg. l. hæc stipulatio, §. Dicitur, ff. ut legat. no. cane.

Quartò, facit ad idem, quia quando constituitur id quod debetur ex æquitate iuris Prætorij, item quando
445 constituitur id quod debetur ex delicto, in isto casu nulla subest ratio geminationis pacti & tamen in illis ex constituto nascitur actio, l. 3. §. 1. & l. qui iniuriarum, sup. de consti. pecun. ubi quod qui iniuriarum, vel furti tenetur, constituere potest.

Quintò ad idem arguitur contra: si verum esset, quod constitutum produceret actionem virtute geminationis pacti, sequeretur, quod cum talis actio produceretur secundum regulas iuris communis, illa competeret ex constituto etiam ante moram, prout accidit in omnibus actionibus descendentes ex
446 alijs contractibus; & tamen actio ista, de constituta, non oritur ante commissam moram, l. promissor, §. 1. & l. si duo, §. 1. sup. de consti. pecun. & ibi Doctor. not. Et certè argumenta ista subvertunt istam primam rationem.

H 3 Repro-

Reprobata ergo ista prima communi ratio e, Iaf.
 447 hìc, num. 13. vers. tu ergo dic, dicit, quòd veram rationem, quare ex constituto oriatur actio, tradit Bart. in l. iurisgentium, §. igitur nuda, ff. de pact. videlicet, quia constitutum est cōtractus nominatus, habens nomen elegans, & speciale, & formam sibi traditam a Prætorè, meritò, &c. l. iurisgētium, in princip. eod. tit. supr. de pact. Et hanc rationem Bartol. sequitur Bald. in l. fin. C. ad leg. Falcid. & Alberi. in d. l. iurisgentium, §. quinimmo. Et quòd nomen constituti sit elegans & speciale, patet, quia non stat in puris terminis conventionis; Quòd verò habeat formam patet similiter, quia non potest esse constitutum, nisi referatur ad primum debitum præcedens, & ita dicit Gallia. hìc.

Sed istam rationem impugnant aliqui hìc negantes in primis, quòd constitutum habeat nomen speciale: Nam illud dicitur esse nomen speciale contractus, quod convenit vni tantum speciei contractus, vt in emptione, mutuo, commodato, &c. At nomen constituti est generale ad omnes conventiones de soluendo, ex quacunque causa factas, meritò, &c.

Vlterius constituere plura significat, in primis contra regulas iuris aliquid statuere, vt est text. in l. 1. supr. rer. amotar. Item assignare, vt in l. profectitia, §. fi. ff. de iure dot. Item creare debitores, l. emptor, §. Lucius, supr. de pact. Item est generale ad tit. ext. de constitutio. & tit. supr. de constitu. prin. ergo cum sit nomen generale, repugnat, quòd sit speciale.

Præterea, si constitutum esset contractus nominatus, sequeretur q̄ deberet producere actionem etiam quòd illi non præcederet debitum aliud, prout evenit

nit in omnibus alijs contractib. nominatis, & tamen hoc est falsum, vt dixi supra.

Tertiò, si esset contractus nominatus, sequeretur, quòd si fieret per stipulationem, deberent tunc oriri duæ actiones secundũ Bar. in l. singularia, in 6. speciali, nu. 9. sup. si cer. per. Et tñ interposita stipulatione destruitur constitutum, d. §. de constituta, Inst. de act.

450 Nec tenet consequentia, constitutũ non stat in puris terminis conuentionis, ergo habet nomen speciale, nam permutatio etiam non stat in terminis conuentionis, & tamen non dicitur contractus nominatus, vt not. Doct. post glo. in verb. nomen, in rub. sup. de rer. permut. Et patet insuper, quia ex tali contractu nõ oritur actio nominata, sed actio de præscriptis verbis, l. cum precibus, C. de rer. permut.

Quare dicunt alij, q̃ ideò constitutum parit actionem, quia illud est pactũ vestitum, seu fomentatum à Prætore, sicut accidit in cõuentione fomentata à lege ciuili, iuxta l. legitima, cum sua materia, sup. de pact.

Sed nec ista ratio est sufficiens, quia rursus quæri potest, quare Prætor fauet potius cõstituto quàm pacto nudo.

451 Vnde vltimo loco puto rationem esse, quia Prætor in tali remedio cõstituti videbat exuberare equitatẽ; nam vt diximus supra, vbi adest cõstitutum, ibi est necesse, q̃ ad sit duplex vinculũ debiti, seu geminatio debiti; & insuper requiritur, q̃ primũ debitum, quod in constitutum deducitur, sit debitum naturale, seu prætorium, vel ciuile, cui tamen non refragetur æquitas naturalis; meritiò, vt statim dixi, propter istam geminationem æquitatis voluit Prætor ex ipso cõstituto oriri actionem.

H 4 Et

Et quod ista sit fundamentalis ratio patet insuper, quia videmus, quod licet Prætor faueat pactis nudis simplicibus, ut d.l. iurispergentium, §. Prætor ait, de pactis tantum quia sunt simplicia, & vno tantum æquitatis vinculo sustententur; non fauet illis ut producant actionem; quamobrem consonum fit, quod ideo faueat constituto quo ad hunc effectum producendi actionem; quia in illo adest duplex vinculum æquitatis.

Ulterius, quod Prætor in fauendo constituto perpendat geminationem debiti, patet ex d.l. 1. §. j. super de constitutioni pecuniarum ibi, qui pecuniam debitam constituit; & quod perpendat ipsam exuberantiam æquitatis in constituto patet ex d.l. 1. in principio. vbi quod Prætor fauet naturali æquitati, item ibi, cum graue sit fidem fallere. Et super hac ratione cogita.

Iuxta istud quintum quesitum constituti permistim.
452 tractat Ias. An ex pacto nudo geminato de iure civili nascatur actio; in quo articulo communis est opinio Legistarum, & Canonistarum, quod oriatur actio, de qua communi Ias. hic. nu. 11. Ripa 31. Gallia. 78. Alb. 124.

Pro qua communi, primo adducit Ias. tex. in l. fi. C. ad leg. Falcid. Intelligendo illum tex. secundum Bald. & Ang. ibi, vbi habetur, quod si hæres soluerit integra legata, cum posset Falcidiā deducere, illam postea deducere non potest; & idem est si non soluit, sed cauit de soluendo, est pacto nudo. Ecce quod ibi erat geminatio debiti, nam legata ultra dodrantem sunt debita de iure naturali, cum quo debito coniungitur aliud debitum ex pacto hæredis; Vnde non mirum si hæres teneatur, ut ibi.

Secundo adducebat Ias. ut dixi etiam supra; quod
453 confessio extraiudicialis censetur pactum, d.l. tale pactum, in principio. Et hinc est, quod ex tali confessione simplici

454 plici non nascitur actio, l. Publia, §. si. ff. de pos. Et tñ
si talis confessio extraiudicialis sit geminata, habet
vim iudicialis confessionis. Bar. in l. cum scimus. C. de
agrico. & cens. lib. 1. & parit actionem, secundum
Abba. in c. si cautio. extr. de fide instrum. & alios rela-
tos hic per Ias.

Tertiò facit, quia habemus, quòd pactum nudum
455 iuratum producit actionem, not. Docto. in l. si quis
maior. C. de transactio. vbi Alex. col. fin. & Ias. col. 5.
456 num. 1. Et ratio est, quia ipse iurans dicitur proce-
dere deliberatè ad actum, secundum Archid. in cap.
quamuis. de pact. in 6. Butr. in c. si diligenti. col. 5. de
foro compet. meritò idem dicendum, de pacto gemi-
nato, vt scilicet ex eo oriatur actio propter geminatio-
nem; quia ex ea censetur omninò deliberatè veniri ad
actum.

Sed cōtra istam communem, & sic, quòd ex pacto
nudo geminato non oriatur actio, de iure Ciuili, tenet
Ias. hic, & Gallia. num. 81. Et pro qua

Primò adducitur textus in l. si pacto, quo pœnam.
C. de pact. vbi habetur, quòd si sit factum pactum de
permutando, & subijciatur pœna, casu quo placito nō
stetur, si quidem pœna sit promissa per stipulationem,
peti potest; pondera ibi tex. qui vult, quod illud secū-
dum pactum continens pœnam, sit vallatum per sti-
pulationem, ad hoc, vt possit actionem producere; &
tamen hoc non esset necessarium, si geminatio pacti
hoc operaretur.

Sed iste textus non vrget contra communem; nam
ideo ibi, secundum pactum iunctum primo, non ope-
ratur productionē actionis, quia ibi illa geminatio in-
teruenerat incontinenti post primum pactum. At nos
dum

122 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

dum dicimus, quòd geminatum pactū producit actio-
nem, intelligimus de geminatione ex interuallo, iuxta
textum in l. si conuenerit. la prima, iuncta glo. sup. de
pignora. actio. vbi si debitor conueniat cum creditore
ne vendatur pignus, si creditor vendiderit, furti tene-
tur, nisi ter denunciauerit debitori, vt soluat, & ipse
cessauerit, & glos. ibi: not. quòd illa trina monitio,
non debet fieri incontinenti, sed ex interuallo, & ita
etiam tenet Bar. in d. l. cum scimus. C. de agrico. & cē-
si lib. 11. cum alijs per Gallia. hic, num. 79. sequitur
Alba, num. 125.

Secundò, quod immo ex pacto nudo geminato nō
nascatur actio de iure Ciuili, adducitur textus in l. si
veritas. C. de fideicom. vbi dicitur, quòd si aliquis ex
testamento non solenni soluerit legata, vel per stipula-
tionem promiserit soluere, repetere non potest. Et sic
pondera, quod illud, quod debetur ex testamento nō
solenni, dicitur esse debitum de æquitate naturali, &
tamen non prodest, si nudo pacto promittatur; Et sic
geminatio æquitatis, & sic pacti nudi, non producit
actionem.

Sed huic textui tenendo communem, responde ni-
hil officere; quia primum debitum, de quo ibi, nō erat
debitum ex pacto, sed ex testamento minùs solenni,
vnde non potest ibi considerari geminatio pacti, ex
qua argui possit maior deliberatio voluntatis.

Tertiò contra communem adducit las. Nam secū-
dum ipsum est impossibile, quod duplex pactum nu-
dum, & geminatum producat actionem: quia hoc cō-
cesso, sequeretur, quod ex duabus obligationibus na-
turalibus, & sic ex duabus foeminis nasceretur actio,
& sic filia sine patre, argumento notatorum per Bart.

in

in l. 1. ff. de condi. indebi. & l. 1. C. de iur. & facti igno.
quod est absurdum penes naturā, & apud legem, que
eam imitatur. §. minorem. Instit. de. . . .

457 Sed pro communi responde verum esse, quòd in
illis casibus, in quibus concurrat civilis obligatio cū
naturali ad productionem actionis, in eo naturalis
obligatio se habet vt mater, civilis vt pater; sed non
semper est necesse, vt in productione actionis concur
458 rant; quia aliquando ex sola æquitate nascitur actio
secundum Bar. in l. 1. & l. Iulianus. ff. de condi. indebi.
quandoque nascitur ex mera obligatione Ciuili, puta
quādo quis obligatur lege. l. obligamur. sup. tit. 1. iun-
cta l. 1. sup. de condi. ex lege.

Quarto loco contra communem facit, quia si verū
esset, quòd ex pacto nudo geminato oriretur actio, se
queretur, quòd omninò fuisset frustratorium reme-
dium constituti introductum à Præatore, quod est ab-
surdum dicere, argum. l. hæc stipulatio. §. diuus. ff. vt
leg. noui. cau.

459 Sed huic argumento respōdetur, quòd dato, quod
ex pacto geminato produceretur actio, non tamen
ob id esset superfluum remedium constituti, immo ef-
fet vtile in omnibus illis casibus, in quibus valet con-
stitutum citra geminationem pacti, qui multi sunt, vt
colligitur ex supradictis.

Quintò contra communem considera, quod illa
fundatur in ratione, quæ bona non est, meritò, &c.
Nam ideo volunt communiter, quòd ex geminato pa-
cto producatur actio, quia ex tali geminatione argui-
tur magis deliberata voluntas circa se obligandum;
quasi deliberatio magis præcisa sit illa, quæ faciat ori-
ri actionem; sed hoc est falsum, quia actio non nasci-

tur

124 Hieronymi Papp. Interpretatio

460 tur ex voluntate alicuius particularis personæ, nisi
præcedat actus gestus habilis ad inducendam actio-
461 nem; quæ habilitas non potest attribui ipsis actibus,
nisi ab ordinatione legis, seu autoritate publica: &
462 hinc est, quod ex pacto nudo non oritur actio, non
mirum, quia ipsum non habet istam habilitatem à le-
ge, argum. l. iurifgentium. §. igitur nuda. sup. de pact.
463 & quamquam pactum nudum geminetur, tamen
non differt a pacto nudo simplici, nisi in hoc, quod ar-
guit in pacifcente maiorem deliberationem volunta-
tis, qui est effectus proueniens a facto hominis priua-
ti, quod, vt dixi, non potest attribuere actui effectum
iuris, cuiusmodi est actio.

Et quod actio sit effectus, qui producitur a iure, pa-
464 ter, quia illa est ius, idest, potestas à iure concessa,
seu introducta, vt Inst. de actio. in prin. & ibi not. Do-
cto. & latè explicat Bolog. in suo subtili tracta. de mul-
tipli. signi. & diffe. iur. & facti. num. 30.

Et facit, quia duplex est facultas quam habet ho-
465 mo, vna scilicet naturalis, alia ciuilis, secūdum Bart.
& Doct. in l. cum notissimi. C. de præscrip. 30. anno.
466 & Bar. in l. 1. col. 2. ff. de condi. ex lege. Prima est fa-
cti, quam habet homo ex se circa res suas, & perso-
467 nam suam; Secunda est iuris, seu à iure creata, vt est
actio, quam non habēt homines ex se, & iure suo, sed
a lege illis conceditur mediātibus quibusdam medijs
ordinatis ad illam producendam, vt explicat idem
Bolog. vbi sup. nu. 57. Nam ius, & effectus, seu faculta-
tes nō possunt induci a priuatis, sed ab habentibus iu-
risdictionē de iure publico, vt dicunt omnes in l. om-
nes populi. de Iustit. & iure, & in l. imperium. ff. de iu-
risd. omn. iudi. & Bolog. vbi supra, num. 55. Istud ar-
gumen-

gumentum, vt supra confirmatum destruit prædictam communem.

Sextò & vltimo, contra communem adducitur alia communis, quæ loquitur in fortioribus terminis. Nā
468 communis est opinio, quòd ex pacto nudo iuramēto vallato, de iure Ciuili nō nascitur actio, secūdū Bar. in l. si quis pro eo. col. 2. vers. secūdo q̄ro. ff. de fideius. & in l. iurispergentium. §. quinimo. Ang. Areti. Inst. quib. mod. re contra. obliga. in prin. col. 1. in fin. & de magis communi las. in l. si quis maior. num. 1. 1. C. de transactio. & Gallia. hic, num. 88. Si igitur ex pacto nudo iurato non oritur actio de iure Ciuili, in quo vltra geminationem voluntatis concurrat vinculum religionis, multò minus dicendum oriri actionem ex simplici pacto geminato. Et per hæc duo vltima fundamenta teneo istam opinionem negatiuam contra communem.

Qua retenta, nō obstat primum, quia illud pactum nudum, quod producit actionem, non producit eam virtute geminationis, sed fauore testatoris, & testamēti, in quo legatum fuit vltra dodrantem.

Non obstat secundum de geminata confessione ;
469 quia respondetur, quòd ex confessione etiam geminata non producit actionem, sed iam inducta tantū probatur, ita not. Castren. in d. l. Publia. §. fin. & Abb. in d. c. si cautio. col. 3. extra, de fid. instru.

Non obstat tertium de pacto iuramento vallato, quia respondetur, quod immo secundum magis communem opinionem illud non producit actionem : Et
470 dato quòd produceret, id non proueniret propter geminationem, sed vltra id, propter vinculum religionis.

Absoluta tractatione constituti, transeo ad stipulationem,

tionem, quæ est nostra propria particularis materia .
 Et in eius tractatu exordiar a definitione ipsius, quam
 tradit I. C. in l. 5. §. stipulatio. infr. eod. sic. Stipulatio
 471 est verborum cōceptio, quibus is, qui interrogatur,
 daturum facturumve se, id quod interrogatus est, re-
 spondet.

Contra quam definitionē multis modis instant Mo-
 472 dorni hīc. & Primò, quia illa verba in definitione ,
 videlicet verborum conceptio , quæ in ea designant
 genus, non expriment proprium genus stipulationis,
 ergo definitio ista non potest esse bona , cum careat
 473 proprio genere, quod autem genus definitionis, de-
 beat esse proprium, docet Petr. Andr. Gamma. in sua
 Dialecti. lega. lib. 1. cap. 1. ex dictis Aristot. lib. Topi-
 co. 1. & lib. 7. Metaphys. & tradunt nostri in l. 1. §. do-
 lum. ff. de dolo. ma. Quod autem illa verba non defi-
 474 gnent proprium genus stipulationis probatur, quia
 illud est contractus, vel conuentio. l. Labeo. lib. 1. ff. de
 verb. signi. & l. 1. §. conuentionis. versi. adeo. ff. de pact.
 & illa verba conceptio verborum, non pertinent solū
 ad contractum , sed etiam sunt communia ad multa
 alia longè diuersa, puta ad sentētias, rescripta, & alia ,
 quæ nullatenus communicant cum contractibus, &
 sic non sunt proprium genus ad stipulationem.

Huic oppositioni, quam Bolog. hīc, num. 246. repu-
 tat insolubilem, respōdeo, ego clarè, quòd immo præ
 475 dicta verba designant proprium genus stipulatio-
 nis; quod probo ex his, quæ tradunt Doctores in l. 1.
 in prin. inf. eod. & ibi Bar. num. 3. vbi firmant, quòd in
 476 stipulatione verba sunt loco materiæ, ergo in eius
 definitione erunt loco generis, cum in definitione ge-
 477 nus importet materiam , differentię formam ip-
 sius

sius definiti, vt not. Cagno. in l. omnis definitio, num.
11. ff. de reg. iur.

Nec obstat, vt dicebat Bolog. quòd contractus, itē
478 conuentio, sit propriū genus; quia respondeo, quod
duplex datur genus, nempe mediatum, & immediatū
secundum Dialecticos, & vtrumque genus potest ef-
se congruum in definitionibus, idem Gamma. vbi su-
479 pra, lib. 3. cap. 2. num. 4. Quo stante, fateor, quod cō-
tractus, item conuentio, sunt genus congruum stipula-
tionis, scilicet mediatum, sed tamen dico, quòd etiam
verborum conceptio dici potest, quòd sit genus con-
gruum stipulationis, scilicet immediatum, quia verba
sunt materia immediata, de qua illa formatur.

Et eo stante, non erit fortē inconueniens asserere,
quod ex istis duobus generibus istud vltimum sit ma-
gis proprium, tanquam propinquius suo definitio, su-
per quo vltimo tamen cogita.

Secundò, contra eandē definitionem instatur, quia
non videtur continere causam materiale; nam bona
480 definitio debet continere principia intrinseca ipsius
rei definitæ, quæ sunt ipsius materia, & forma, Ca-
481 gno. vbi proximè, nu. 14. 15. Quòd autem non con-
tineat causam materiale demonstratur, quia volunt
scribentes in d. l. 5. §. stipulatio. quod causa materialis
stipulationis demonstraretur ex illis verbis, daturum, fa-
cturumve, &c. Quæ verba, licet demonstrent materiā,
circa quam versatur stipulatio, tamen non demon-
strant materiam intrinsecam ex qua, cum duplex sit
482 materia, Gamma. vbi sup. lib. 1. cap. 22. de loco à ma-
teria. vbi distinguit de triplici materia, videlicet, ex
qua, in qua, circa quam, & ibi ista exemplificat.

Huic argumento, quod pariter reputat insolubile
Bolog.

Bolog. hic, responderi potest, verum quidē esse, quod illa verba daturum, facturumve non demonstrant materiam intrinsecam stipulationis, sed tamen talis materia intrinseca demonstratur ex alijs verbis definitionis, videlicet verborum conceptio; nam vt dixi supra, verba, seu conceptio verborum sunt, materia intrinseca, ex qua constat stipulatio, quæ recipiunt in se formam stipulationis, quæ consistit in ordine interrogationis præcedentis, & responsionis subsequenter, facit quod not. Bald. in cap. 1. in princ. de no. form. fidelit. quatenus ibi dicit, quod forma est ordinata quædam series rem aliquam adducens ad substantiam.

Tertiò contra eandem definitionem instatur ultra Bolog. quod illa verba, conceptio verborum, non contineant genus congruum stipulationis; Nam vt dixi, illud dici potest genus proprium definitionis, quod in ea designat tantum materiam ipsius definiti, cum designatio formæ eiusdem definiti, fiat per appositionem differentiarum; modò sic: ista verba, verborum conceptio, videntur designare simul, & semel materiam, & formam ipsius definiti, merito, &c. Ista minor probatur, considerando, quod verbum, conceptio, apud Latinos, importat idem, quod forma, & solennitas verborum, hinc, concipere verba iuramenti, item, conceptis verbis iurare, accipitur, pro certam verborum formulam præscribere iuraturæ, secundum quam ipse debeat iurare, & apud nostros Inst. de interd. in prin. in eodem sensu sumitur, vbi quod interdicta sunt quædam formulæ, & conceptiones verborum, idest, quædam verba formalia, & solennia, vt satis innuit Imperator, in §. fin. eiusdem tituli, ibi, non est necesse, reddi interdictum.

Quatenus

Quatenus ergo in definitione stipulationis dicitur verborum conceptio, ista verba important idē, quod formam verborum, quibus fit stipulatio, & sic important non solum materiam, sed etiam formam definiti, ut dicebam, quare &c.

Huic oppositioni respōdeo, quicquid sit apud philosophos, apud nos non inconuenit, quod verba quæ
487 in definitionibus sunt apposita ad designandum materiam definiti, & sic genus, designent etiam aliquammodo formam eiusdem, ut videtur probare tex. in l. i. ff. de testam. vbi I. C. in definitione testamēti, dicit, quod testamentum est iusta sententia, quæ verba designant materiam, & simul etiam formam testamenti, quatenus verbum, illud iusta, exponitur ibi per glos. & Doctores, idest cum hæredis institutione, & est communis
488 expositio, quæ institutio hæredis est forma testamenti. §. ante hæredis, Inst. de lega.

Quarto contra eandem definitionem stipulationis instatur secundum Bolog. hinc, num. 25. i. nam dum dicitur in ea, quod est verborum conceptio, innuitur, quod stipulationis essentia consistat in facto, & tamen contrarium videtur velle Bar. duobus in locis. Primò in l. si is qui pro emptore, nu. 32. de vsucap. Secundò in l. sciendū, col. 3. nu. 6. inf. eod. Dixit primo, q̃ stipulatio est simul iuris & facti, iuris, ut in l. si vnus. §. pactus ne peteret. ff. de pact. ibi, nam in stipulationibus ius continetur, facti, quia oportet, quod præcedat interrogatio, & sequatur respōsio; Dicitur secundo loco, quod stipulari, & iubere sunt nomina iuris, nec percipiuntur sensu, sed magis intellectu.

Huic difficultati, quam Bolog. hinc non tollit, respō
489 deri potest, q̃ stipulatio quo ad substantiā est facti, &

I in

in facto consistit, vt benè innuūt verba definitionis •
 videlicet verborum conceptio, & facit insuper, quia
 490 stipulatio est contractus, & contractus est facti, l. cō-
 silio, in fine ff. de cura. fur. Nec dissentit Bar. nam quate-
 nus in d. l. si is qui pro emptore, dicit, quod est simul
 iuris, & facti, vult intelligere, quod circa factum stipu-
 lationis versatur ministerium iuris ciuilis; nam vult,
 quod præcedat interrogatio, & sequatur responsio,
 fiat inter præsentēs, vnico contextu, et hoc probat tēx-
 tus quem Bar. allegat, videlicet, in d. §. pactus ne pete-
 ret, ibi, in stipulationibus, &c. & ita illum intelligit ibi
 las. Similiter Bar. in d. l. sciendum, non loquitur de sti-
 pulatione, prout est res significata, sed prout est nomē
 491 significans, nam dum dicit, ibi, quod est nomen iu-
 ris, intelligi potest, id est, nomen a iure ciuili inuentum
 seu inductum, non autem nomen iuris, id est significās
 aliquam formam in iure consistentem, vt est nomen
 hæreditatis vsusfructus & similia.

Quinto loco hæc definitio stipulationis videtur ma-
 492 la, quia non cōuertitur cum suo definito, iuxta l. pri-
 mam, §. dolum. ff. de dolo. & ibi not. Bar. Quod multis
 modis demonstratur.

Primo per tex. in l. si ita quis. sup. de euietio. vbi si
 quis ad interrogationem alterius promittat seruū
 qui vendebatur, non esse furem, vel vespillionem, ita
 est stipulatio, vt ibi dicitur in textu; & tamen illi non
 conueniunt illa verba, daturum facturūve, nam per
 hanc stipulationē promissor, nec dare, nec facere pro-
 mittit: & licet ibi textus dicat, quod ille, qui sic pro-
 mittit tenetur ad interesse, & sic illa stipulatio videat-
 493 ur implicare promissionem de dando, tamen illa pro-
 missio non prouenit ex illa stipulatione in ita facto
 contra-

contrahentium, sed ex alia stipulatione tacita, & sub
intellecta a lege, iuxta l. stipulationes non diuiduntur,
versi. Celsus. inf. eod.

Secundò patet exemplum in acceptilatione, quæ
constat ex interrogatione, & responsione, & per conse
494 quens est stipulatio secundum glo. in l. si vnus. §. pa
ctus ne peteret. ff. de pact. & præsupponunt communi
ter scribentes hic. Et tamen per illam stipulationem
495 nō promittit quis se daturum, facturumve aliquid,
cum illa non fiat ad inducendam actionem, seu obliga
tionem, sed ad tollendam, l. 1. ff. & C. de acceptila. Et
496 quamuis ille, qui acceptum fert, obligetur non pe
tere secundum glo. & Docto. communiter, in l. vbi pa
ctum. C. de transact. tamen ista promissio non resultat
ex verbis ipsius acceptilationis, sed inducitur ab inter
pretatione legis, & sic ab alia separata dispositione.

Tertiò suadetur ex l. si stipuler. §. fin. inf. eod. vbi
497 per hæc verba, vñ dis? ven? do, inducitur stipulatio: &
tamen in ea non potest considerari explicitè promissio
de dando, vel faciendo.

Huic obiectioni non potest aliud responderi, nisi
498 quod illud, quod dicitur, quod bona definitio de
bet conuerti cum suo definito, procedit regulariter,
non autem semper, & necessariò, vt volunt multi Do
ctores relati per Cagno. in l. omnis definitio, nu. 3. de
reg. iur. qui ibidē subdit, ita tenere cōmuniter Doct.

Sed ista responsio non est tuta, quia immo definitū
499 debet omnino, & in omni casu conuerti cum sua de
finitione, aliàs non est bona, & hoc videtur probari in
l. 1. §. dolum. ff. de dolo. vbi Seruius definit dolum ef
se machinationem quandam alterius decipiendi cau
sa, cum aliud agitur, & aliud simulatur, quā definitio

nem Labeo ibi reprehendit, quia dolus sine machinatione reperitur, licet regulariter in dolo machinatio, & simulatio reperiatur.

Uterius, ut dixi, bona definitio debet constare ex materia, & forma, & sic ex principijs intrinsicis; modò quatenus definitio non conuertitur semper cum suo definito, sed competit alteri à definito, ex hoc datur intelligi, quod non continet materiam, & formam rei
 500 definitæ, quia forma vnius non est communis formæ alterius rei diuersæ speciei; Et ita tandem residet Cagno. in d. l. omnis definitio, num. 50. & Gamm. lib. 1. cap. 11. & in loco a definitione, num. 4. Et sic per hanc vltimam obiectionem concludo, quod ista non est vera definitio stipulationis, sed magis quædam descriptio illius.

Successiuè discussa definitione, videamus, quò iure introducta sit stipulatio.

Quam questionem format Paul. de Cast. hìc in rubri. in 3. q. & Alex. inf. & l. prima, & Moder.

Et concludunt communiter, quòd sit introducta
 501 de iure ciuili, de qua communi Niger hìc, num. 89. Leo. num. 117. pro qua adducuntur multa.

Primò adducitur tex. iuncta glo. in l. ex hoc iure. ff. de iust. & iur. vbi dicitur, quod de iure gentium introducta fuerunt commercia, videlicet emptiones, locationes, societates, & omnes ferè contractus exceptis aliquibus, qui a iure ciuili fuerunt introducti, & glo. ibi inter alios exceptos reponit ipsam stipulationem, & sic innuit illam introductam esse de iure ciuili.

Sed huic argumento respondent tenentes contrarium, quod illa glo. non adducit pro sua opinione aliquam legem, meritò & c. vulg. l. illam. C. de collatio.

Secun-

Secundò, quòd fuerit introducta de iure ciuili adducunt tex. in §. de consti. Insti. de actio. vbi, quòd de còstituta pecunia cònuenitur, qui pro se, vel pro alio promittit se soluturum citra stipulationem, alioqui iure ciuili tenetur.

Huic arg. respondet Leon. hic, num. 129. quod iste tex. non loquitur de contractu stipulationis, sed de actione, & sic probat, quod actio emanans ex stipulatione est de iure ciuili; quod quidem est generale in omni actione, vt est tex. in l. 2. §. deinde ex his. sup. de orig. iur. At non sequitur, actio est de iure ciuili, ergo est contractus: nam actio ex empto, & locato est de iure ciuili, & tñ contractus isti sunt de iure gentiū.

Vel secundo dici potest, quod ille tex. dū ait, quod qui promittit per stipulationē, iure ciuili tenetur, non dicit hoc ad exclusionem iuris gentium, sed ad exclusionem iuris Prætorij; Vnde satis dici potest teneri de iure ciuili etiam is, qui tenetur de iure gētium per approbationem de illo factam a iure ciuili, arg. tex. in l. 1. de lege obuenire. inf. de verb. sign. omnia enim nostra facimus, &c. l. 2. §. sed neq; C. de veter. iure enuclean.

Tertiò pro eadem communi facit tex. in l. 1. sup. locat. vbi dicitur, q̄ locatio, & conductio iuris naturalis est, & ideo non verbis, sed consensu fit; vult ergo ille tex. quòd contractus, qui verbis fit, sit de iure ciuili. Ad idem in l. 1. in fi. sup. de contrah. emptio. vbi, quod emptio de iure gentium est, & ideo consensu perficitur, & dicitur ibi cōsensu, ad exclusionem verborum; nam aliàs illa illatio non esset bona, cū multi sint contractus iuris gentium, qui vltra consensum aliud desiderant, vt commodatum, depositum, mutuum, & est tex. in toto tit. Inst. quib. mod. re contrahi. obligat.

1 3 Huic

134 *Hieronymi Papp. Interpretatio*

Huic argumēto responderi potest, vt per Leon. hīc. Et primo, quòd textus in d.l. i. sup. loca. non intendit firmare, quòd nullus contractus iuris gentium verbis fiat, seu possit fieri, sed quod non est necesse, quod interueniant verba semper. Nam ibi I. C. cōsultitur an locatio facta sine verbis valeat; & respondet, quòd, cum locatio contractus iuris gentium sit, non fit verbis, sed consensu, idest non desiderat verba, quia consensus sufficit. Similiter ad tex. in d.l. i. §. fin. sup. de contrah. emptio. responderi potest, quòd I. C. ibi procedit tradendo doctrinam, vt clarè habetur in tota illa lege; & volens docere originem venditionis ait, quod illa est de iure gentium, & ideo ait consensu peragitur, quasi dicat, non desiderat solennitatem verborum; sed non negat, quin de iure gentium possit esse alius contractus, qui vltra consensum requirat verba.

Quartò loco, quod stipulatio fuerit introducta de iure ciuili, adducitur tex. in l. ea, quæ ciuilit. sup. de acqui. rer. domin. vbi dicitur, quòd ea quæ ciuilit. acquirunt, veluti per stipulationem, acquiruntur solùm nobis per filios, vel seruos, quos in potestate habemus; At ea, quæ acquiruntur naturaliter, veluti possessio, acquiruntur nobis volentibus etiam per extraneos, inuit ergo iste tex. quod modus acquirendi per stipulationem sit de iure ciuili,

Huic textui respondetur, quod non loquitur de ipsa dispositione stipulationis, decidēdo, seu declarādo eam esse de iure ciuili, nam tunc benè vrgeret, sed loquitur de acquisitione rerum, quas nō per nosmet ipsos, sed per interpositā personam acquirimus; Et circa istum effectum constituit duos modos, vnum ciuilem,

lem, vt est per stipulationem, vnum naturalem, vt est per apprehensionem possessionis.

Ex tali modò differentia modorum elicit duas regulas, vnā, quòd ea, quæ acquiruntur ciuilitè, acquiruntur nobis solum per filiosfamilias, vel seruos; aliam, quòd ea, quæ acquiruntur naturaliter, acquiruntur nobis etiam per extraneos.

Modò quatenus ibi dicitur, quòd per stipulationē acquiruntur nobis res ciuilitè, vult dicere, acquiruntur nobis per fictionem iuris ciuilis, & hoc quia per stipulationem acquiritur nobis actio ad rem acquirē
505 dam, ergo fictè, & ciuilitè dicimur acquirere, arg. l. qui actionem habet, de regu. iur.

Quæ acquisitio ciuilis mediante actione ad rē consequendam solum ipso iure fit, si sit facta per filium, vel per seruum. arg. l. placet. ff. de acqui. hæred. sed per extraneum non, sed opus est cessione actionis.

At secus euenit in re, quæ acquiritur naturaliter, id est secundum veritatem, prout accidit, quando apprehenditur possessio rei corporaliter, quia tunc, & dominium, & possessionē per alium etiam per extraneū acquirimus ipso iure absque alio medio, seu facto cessionis, iuxta l. primam, & l. per procuratorem. C. de procurato. Et quòd verbū ciuilitè, de quo in eo textu, debeat exponi vt supra, dixit ibi Alberi. post Iaco. de Aren. quem refert.

Stantibus modò his, dico respondendo, quòd non tenet cōsequentia, videlicet, per stipulationem acquiruntur res ciuilitè, ergo stipulatio est de iure ciuili; nam videmus in simili, quòd per aditionē hæreditatis
506 acquiratur dominium rerum ciuilitè. l. cum hære des. in princ. ff. de acqui. poss. & tamen aditio hæredi

136 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

507 ratis non est de iure ciuili, cum testamentum, & suc-
 508 cessio ab intestato sint de iure gentium quoad inue-
 tionem, ut per las. in l. interdū. sup. de condi. indebi. &
 in l. si post diuisionem. nu. 11. C. de iur. & facti ignor.
 & est communis opinio teste Cor. in l. si testamentum.
 C. de testam.

Quintò loco pro eadem communi, & sic quod sti-
 pulatio sit de iure ciuili, ponderatur tex. in l. ex hoc iu-
 re. sup. de iust. & iur. quatenus ibi habetur, quod om-
 nes contractus sunt de iure gentium, aliquibus exce-
 ptis; nā quatenus loquitur tex. in numero plurali, non
 potest verificari nisi in contractu stipulationis, item
 in contractu obligationis litterarum, qui duo tantum
 contractus erant cogniti, de iure Digestorum; nā duo
 509 alij contractus, nēpē emphyteusis, & sponsalitię lar-
 gitatis eo tēpore, nō erant cogniti, cū primus à Con-
 stantino, alius verò ab ipso Iustiniano fuerit introdu-
 ctus. l. 1. C. de iur. emphyteu. & in auth. vt sponsa. larg.

Sed huic textui, & inductioni de illo factæ respon-
 deri potest, quod quamquam tempore Digestorum,
 non essent introducti contractus emphyteusis, & spō-
 salitię largitatis, tamen quatenus tex. in d. l. ex hoc iu-
 re, dicit, exceptis quibusdā, potuit sentire de illis, quia
 potuerunt illa verba esse addita in eo textu ab ipsis cō-
 pilatoribus, arg. l. 2. §. tanta autem. C. de veter. iur. enu-
 cle. vbi dicitur, quòd cōpilatoribus fuit data potestas
 detrahendi, & addendi responsis Iurisconsultorum,
 relicto tamen authoris nomine, ob reuerentiam anti-
 quitatis, vt not. etiam glo. & DD. in l. 1. ff. de leg. 1.

Sed pro cōtraria opinione, quod immo stipulatio
 introducta fuerit de iure gentium, Primò Gallia hīc
 considerat non esse dubium, quin de iure gentium
 esset

5 10 esset notus iste modus contrahendi, videlicet per in-
terrogationem & responsionem, cum sit multum na-
turalis; meritò dici potest, quòd talis contractus sit
de iure gentium, & quod ius ciuile postea succedens
illum approbauerit, sicut fecit alios contractus iuris-
5 11 gentium; qui tamen ob talem approbationem non
desierunt esse de iure gentium, d. lex hoc iure, & liu-
ris gentium, in prin. sup. de pact.

Huic arg. pro communi respòdetur, fatendo, quòd
de iure gentium fuerunt interrogatio, & responsio, &
quod etiam per hunc modum cōtraherent homines,
5 12 sed negari potest in primis, quòd talis cōtractus vo-
caretur stipulatio, item quòd deberet vnico contextu
fieri, item quòd deberet necessariò p̄cedere interro-
gatio, & sequi responsio; ista enim omnia, in quibus
consistit forma stipulationis, non apparet quòd fue-
rint de iure gentium, à quibus denominatur, & sit sti-
5 13 pulatio, cum forma sit quæ dat esse rei, vulg. l. Iulia-
nus, § si quis rem, ff. ad exhiben.

Secundò, contra communem, & sic quòd stipula-
tio sit de iure gentium consideratur, quòd ex stipula-
tione duæ oriuntur obligationes, scilicet, vna natura-
lis, alia ciuilis, vt Inst. de verb. oblig. in prin. Quatenus
ergo ex stipulatione oritur naturalis obligatio, sequi-
tur, quòd ea esset cognita de iure gentium, quia natu-
5 14 raliter tenetur, qui de iure gētium obligatur, l. cum
amplius, §. is natura debet, ff. de reg. iur.

Huic arg. pro communi responderi potest, quòd
5 15 naturalis obligatio nascitur ex cōsensu, l. Stichum,
aut Pamphilum, §. naturalis, ff. de solutio. qui consen-
sus potest cōsiderari inesse ipsis actibus hominum de
iure ciuili, cum homines habeant potestatem consen-
tiendi

138 Hieronymi Papp. Interpretatio

tiendi nunc, sicut habebant de iure gentium; meritò non sequitur ex stipulatione nascitur naturalis obligatio, ergo stipulatio fuit de iure gentium introducta.

5 16 Tertiò, còtra communem facit, quia seruus potest contrahere stipulationem, toto tit. Instit. de stipula. seruo. ergo stipulatio non est de iure ciuili, quia illo iure inspecto serui pro mortuis reputantur, l. quod attinet, ff. de reg. iur.

5 17 Ad hoc respondent quidam, esse verum, quòd serui sunt incapaces eorum, quæ sunt de iure ciuili, scilicet, ex propria eorū persona, sed quatenus possunt stipulari, illam potestatem mutuuntur a persona suorum dominorum, vt ait text. Instit. de stipula. seruo. in princ. vbi seruus ex persona domini sui ius stipulandi habet, & ipsi domini sunt capaces eorum, quæ sunt de iure ciuili.

Sed contra istam responsionem, quòd imò seruus habeat ius stipulandi ex propria sua persona, facere videtur text. inf. tit. nostro, in l. 1. in princ. vbi est casus, quòd seruus potest stipulari pro suo domino muto, & surdo, vel infante; & sic, cum ibi non possit seruus esse capax ex persona domini sui, sequitur vt videatur capax ex seipso.

5 18 Sed replicari potest, quòd in eo casu dominus serui erat incapax stipulationis ex impedimento facti, nō autē iuris; meritò potest dominus ius ipsum stipulandi, quòd habet, accommodare suo seruo, qui potest supplere illud impedimentum facti, quod reperitur esse in domino, argum. l. sed cum factum, Instit. de stipul. seruo.

Quartò, contra communem, quòd scilicet stipulatio non sit inuenta de iure ciuili, sed de iure gentium, adduci-

adducitur text. in l. an inutilis, §. fin. de acceptila. vbi dicitur, quod seruus potest liberari per acceptilationem; Modò sic, acceptilatio est stipulatio liberatoria secundum glo. in l. si vnus, §. pactus ne peteret, sup. de pact. Et tamen ibi dicitur, quod acceptilatio iuris gentium est.

Pro responsione ad hunc text. plura dicit Bologn. hic, num. 310. cum seqq. sed vltra illum dico, quod ille text. potest retorqueri pòderando illum, quod non dicit præcisè, quod acceptilatio iuris gentium sit, sed quod hoc iure vtimur, vt acceptilatio iuris gentium sit, 519 quæ verba, hoc iure, denotant specialitatē, & in contrarium esse ius commune, vt est text. in l. hoc iure, in prin. & ibi glo. fin. quam ibi sequitur Bart. ff. de donat. vult ergo text. in d. l. an inutilis, §. fin. quod scilicet, quo ad effectum publicæ vtilitatis causa sit receptum, vt ipsa acceptilatio iuris gentium sit, innuens ipsam acceptilationem, & in alijs casibus, & regulariter esse iuris ciuilis, vt firmit Bar. in l. si is, qui pro emptore, nu. 24. ff. de vsucap. Et ratio specialitatis forsan fuit, quia acceptilatio est actus fauorabilis, quia tēdit ad liberandum, arg. l. Arianus, ff. de actio. & oblig.

Comprobatur iste intellectus, quia si text. intelligeretur aliter, certè esset de indubitabili: nam nulli dubium, quod si acceptilatio esset de iure gentium, seruus per illā potuisset liberari, l. quod attinet, ff. de reg. iur. cum ibi nota. & ad hoc vide Ias. in d. l. si is qui pro emptore. nu. 173.

Apparet ergo ex responsionibus, quod nullum ex istis argumentis contra communem est, quod concludat.

Vnde Niger hic, num. 89. conatur concordare opiniones,

niones, dicens, quòd stipulatio respectu materiæ, & inuentionis est de iure gentium; At respectu formæ, & solennitatis, est de iure ciuili, prout in simili dixit Bar. in l. interdum, ff. de condi. indebi. de testamēto, quòd quoad inuentionem, est de iure gentium, quo verò ad formam, est de iure ciuili.

Sed ista opinio Nigri mihi non placet, nam continet repugnātiā, quia si stipulatio, vt ait Niger, respectu formæ, est de iure ciuili, ergo esse ipsius stipulationis non fuit ante ius ciuile, cum forma det esse rei: Benè concedo, quòd de iure gentium esset interrogatio, & responsio, & sic materia stipulationis, sed ex hoc nō sequitur, quòd de illo iure esset introducta stipulatio, 5 2 1 cum illa denominetur a forma, & deducatur in esse cum ea.

Quare tandem concludendo disputationem dico, attentari posse cōtra cōem, quòd stipulatio sit de iure gentium; Moueor, quia omnes contractus regulariter sunt de iure gentium, d. l. ex hoc iure. Modò, qui dicit stipulationem esse introductam de iure gētiū, 5 2 2 quia innititur regulæ, dicitur habere intentionem suam fundatam; qui verò dicit illam esse introductam 5 2 3 a iure ciuili, allegat fallentiā, vnde necesse est, quod illam probet, vt est glo. communiter recepta, in l. omnis definitio, de reg. iur. probatio autem debet esse cō 5 2 4 cludens; At nullum argu. pro communi adductum concludit, vt vidimus supra, meritò remanet alia opinio fundata in regula, quod, scilicet stipulatio sit de iure gentium, vt sunt alij contractus.

Comproba decisionem ex eo, quia, vt dixi supra, cum de iure gentium esset interrogatio, & responsio, & per eum modum contraheretur inter homines, verisimile

risimile est, quod forma etiam stipulationis esset illo iure introducta; cum idem videamus contingere in alijs cōtractibus, qui nomen & formam acceperunt ab ipso iure gentium, d. l. ex hoc iure.

Sed cōtra istam decisionem stat difficultas de tex. in l. omnes, C. de contrahen. & committ. stipul. & §. in hac, Instit. de verbor. oblig. vbi habetur, quod olim stipulatio fiebat quibusdam verbis solennibus, de quib.
526 ibi, aliàs erat inutilis: At certè ista formulæ non erant de iure gentium, l. 2. §. deinde ex his, sup. de orig. iur. & l. Gallus, in princ. ff. de liber. & posthu. ergo videtur, quod olim, & sic in sui origine stipulatio nō sit de iure gentium, sed sit de iure civili.

Sed potest responderi, quod non valet consequentia, olim stipulatio fiebat verbis solēnibus, ergo in sui origine requisivit talem solennitatem, vt in simili cōtingit actionibus, super quibus post illarum inuentionem fuerunt introductæ formulæ: Item prius introducta fuit potestas instituendi posthumū alienum, postmodum formula excogitata à Gallo circa illius institutionem, vt not. in l. Gallus, in prin. & in l. 2. §. deinde ex his, ff. de orig. iur.

Aliud etiam contra eandem decisionem obstare videtur, quia, vt videmus, stipulatio est contractus stricti iuris, l. quicquid adstringendæ, in f. cod. & ibi not. ergo non videtur esse de iure gentium, quod semper bonum & æquum est, l. pen. sup. de iust. & iure, & sic videtur, quod contractus iuris gentium desideret bonam fidem.

Sed responderi potest, non valere consequentiam, contractus est stricti iuris, ergo nō est de iure gentiū;
528 Patet in contractu donationis, qui est cōtractus stricti

sti iuris, l. eum qui, ff. de donatio. Et tamen nemo negat talem cōtractum esse de iure gentium: Item patet
 529 in contractibus innominatis, do vt des, do vt facias, quos nemo negabit esse de iure gētium, & tamen sunt stricti iuris, l. si tibi decem, ff. de præscript. verb. per quem text. ita firmat Lorient. in tracta. de action. axioma. 59.

Procedendo in materia, videamus, quæ requirātur
 530 & concurrere debeant ad inducendam stipulationem, & Paul. de Castr. inf. in l. 1. in princ. & Socin. sen. hic, nu. 16. dicunt, quod duo debent concurrere; vide
 531 licet, consensus interrogantis, & respōdentis, & iste est loco materiæ; item verba ipsorum contrahentium,
 532 quæ sunt loco formæ, sicut accidit in qualibet re, quæ desiderat materiam & formam.

Sed contra hoc, quod dicit Pau. & Soci. quod scilicet in stipulatione consensus sit loco materiæ, tenet Alba hic, nu. 148. & latius inf. in l. 1. nu. 15. cum seqq.
 533 dicens, quod imò in cōtractu stipulationis loco materiæ est res, seu factum, quod in ipsum cōtractum deducitur; nam super istis fundatur, seu substantiatur omnis cōtractus.

Sed certè D. meus Alba errat, quatenus putat consensum contrahentium non esse loco materiæ: Et in primis idem, quod Soc. voluit Bald. in l. iuris gentium, §. igitur nuda, ff. de pact. vbi notabiliter dixit, quod nulla cuiuslibet cōtractus, est cōsensus; & patet insuper, quia leges considerant pactum nudum, itē varia vestimenta pactorum, quæ enumerat glos. Instit.
 534 quib. mod. re contrah. obliga. in prin. Quæ vestimenta in effectu sunt formæ informantes pactum nudum, siue consensum, vt ijdem Doct. vbiq; præsupponunt.

Præterea,

Præterea certum est, quòd illud, quod est commu-
ne pluribus rebus, & illis inest veluti genus, id in ipsis
536 rebus obtinet vicem materiæ, vt diximus etiam su-
pra, & not. Cagnol. in l. omnis definitio, de regu. iur. al
537 legans Aristo. At cōsensus inest cuilibet contractui
tanquam genus, vt in l. 1. §. conuentionis, vers. adeo, &
liuris gentium, in princ. sup. de pact. meritò consen-
sus in ipsis contractibus erit loco materiæ, quæ trāsit
in varias formas mediantibus circumstantijs, seu for-
mis excogitatis super pactis nudis, & illis additis.

Nec est verum, quod dicebat Alba, quod ipsæ res
538 deductæ in stipulationem; sint illius materiæ: quia di-
stinguo de duplici materia: nam alia est materia ex
qua, alia circa quam, vt tradunt Philosophi, & expli-
539 cat Gammar. in sua dialect. lega. lib. 1. cap. 22. Mate-
ria ex qua, est illa, quæ est receptiua formæ, de qua nos
540 loquimur: Materia circa quam, est illa, super qua ver-
titur dispositio, seu alia materia, & est veluti subiectū,
super quo tanquam super solo sustinetur machina cō-
541 tractus: Et de hac non loquimur; Ad rē modò; Res
quæ deducitur in stipulationem, est quidem materia
illius, non ex qua constat stipulatio, sed circa quam ip-
sa versatur. Materia ergo stipulationis est consensus
ipsorum contrahentium, vt benè dicit Socin. sequen-
do communem opinionem Doctorum, quicquid in
contrarium dicat ipse Alba.

Circa verò aliud Socini, videlicet, quòd verba sint
forma stipulationis, quod ante ipsum dixit etiā Paul.
de Cast. hic in prima sua quæstione, dicendum est, qd
542 ipsi loquuntur nimis indistinctè, quia verba ipsa sim-
pliciter non faciunt formam stipulationis, sed or-
do ipsorum verborum, seu ipsorū verborum ordinata
series

144 Hieronymi Papp. Interpretatio

series cum quibusdam aliis circumstantijs adhibitis; nam necesse est, quod semper præcedat interrogatio, & subsequatur responsio congrua, nec iste ordo præposterari potest; itē, quod verba stipulationis habeant clarum sensum, item, quod ab utraque parte exaudiatur, seu intelligantur; item, quod proferantur incontinenti; item, quod ipsa verba proprio ore contrahentium exprimantur, non autem alio instrumento, puta per nuncium, vel epistolam, ut omnia ista probantur in l. 1. in prin. & §. si quis ita, & §. fin. & per totam, infr. eod. & l. continuus, in prin. eod. tit. & l. 1. §. si. sup. de actio. & obligat. Ista ergo omnia simul coniuncta, & verba ita concepta, & hoc ordine explicata, faciunt formam stipulationis, quæ informat & vestit cōsensum contrahentium, qui illi inest loco materiæ, ut dixi supra.

Ex isto ergo contractu stipulationis, quatenus continet consensum, ex ipso consensu secundum Paul. de Cast. nascitur obligatio naturalis; quatenus verò continet formam verborum, ex ipsa verborum serie & conceptione oritur obligatio civilis, ex istis verò duabus obligationibus simul iunctis, oritur efficacia agendi, ut declarat glo. 1. Instit. de verb. obligatio. in prin. per illum text.

Sed contra duplex præsuppositū, quod facit Paul. de Cast. & alij communiter in isto quæsito, videlicet, quod in stipulatione requiratur consensus, & quod ex eo nascatur naturalis obligatio, opponit Galliaus. hic, num. 96. & Nigier hic, num. 90. & in primis, quod in stipulatione non requiratur cōsensus, nam certum est secundum prædictos, quod licet dolus det causam stipulationi, tamen stipulatio tenet, l. dolo, C. de inuti-

344 inutilib. stipulat. & tamen dolus excludit consensum, & facit illum abesse ab eo, qui dolo ad contrahendum inducitur, vt volunt Bal. Ang. & Paul. in l. i. C. de rescind. vend.

Sed huic primæ oppositioni breuiter respondetur
345 secundum prædictos, quod non est verum, quod dolus faciat abesse consensum ab eo qui dolo inducitur, abesse inquam à contractu, sed duntaxat facit abesse consensum à causa ipsius contractus; ille enim qui dolo inductus, & persuasus accedit ad contrahendum, in eo quod contrahit, non errat, sed scit, & vult contrahere, & ideo cum circa ipsum factum contrahendi non versetur error, non mirum si versetur consensus; error enim est ille, qui excludit consensum, atque illum impedit, l. si per errorem, ff. de iurisdic. omni. iudic. sed bene ille qui dolo inducitur ad contrahendum, non dicitur consentire respectu causæ ipsius contractus; credit enim dolosæ assertioni alterius contrahentis, allegantis falsam causam, vel conditionem, seu qualitatem rei, vel facti explicantis secus quam sit in veritate, & in hoc errat, merito, & in hoc eius consensus cessat, & dolus, ergo ipse facit consensum abesse à præsupposito contractus, non autem ab ipso contractu abesse, vt dixi; ita eleganter dicebat Bar. in l. eleganter, §. i. col. 4. in prin. ff. de dolo.

Et id quod dicunt Bald. Angel. & Paul. vbi supra, posset forsan procedere in contractibus bonæ fidei, non autem stricti iuris, cuiusmodi est stipulatio, vt dicunt hic præfati Moderni per illam doctrinam Barto.

Secundò, quod immo ex stipulatione non oriatur

K obli-

obligatio naturalis, sed tantum civilis instant ipsi secundo loco de textu, in §. de constituta, in fine, Instit. de actio. ubi dicitur, quod qui stipulanti promittit, iure civili tenetur, si iure civili, ergo non naturali. argumen. l. cum Prætor, in princip. ff. de iudic.

Huic secundo argumento respondetur, quod ille textus, quatenus dicit, quod iure civili tenetur, non vult excludere quod non teneatur naturaliter, patet, quia ibi istud dicitur ad exclusionem iuris Prætorij, quo iure prætorio, & non civili tenetur obligatus, seu qui promittit per constitutum, inter quod & stipulationem ibi constituitur differentia; & quod teneatur etiam naturaliter is qui stipulanti promittit, 547 apertissimum fit ex eo, quod ex tali interrogatione & responsione inducitur datio & receptio, seu ac- 548 ceptatio fidei, ex qua oritur naturalis obligatio, d. l. cum amplius, §. is natura debet, ff. de regul. iuris.

Tertio, opponitur de textu in l. ex diuerso, in princip. ff. solu. matrimo. ubi quamuis iure civili sit obligata; & in l. indebitum, ff. de condi. indebi. quatenus ibi dicitur, & præsupponitur, quod interuenit stipulatio, & tamen illud, quod promittitur, est indebitum iure gentium.

Ad hoc respondetur, quod in utroque casu illarum legum non suberat æquitas, immo repugnabat, quod promittens esset obligatus, merito ergo in dictis duobus casibus particularibus, licet adesset stipulatio, & in ipsa stipulatione esset consensus, non 549 oriebatur obligatio naturalis; nam non semper ex consensu nascitur naturalis obligatio, sed solum in casu,

casu, vbi cum consensu concurrit naturalis æquitas, ita dicit Barto. in l. 1. ff. de condictio. indebi. & Doctor. communiter, & in l. cum quis, C. de iur. & fact. ignor.

Et quòd attinet ad d. l. ex diuerso, licet mulier promississet dotem per stipulationem eius viro, tamen non erat æquum vt exigeretur vltra quàm facere posset, cum sit socia communis vitæ ipsi marito, §. 1. 550
551 Instit. de nuptijs; & innuitur in d. l. ex diuerso. vnde paupertas & calamitas vxoris debet esse communis viro: similiter quod attinet ad d. l. indebitum. ibi principalis debitor per errorem promiserat, & alius fideiusserat pro eo, & sic etiam erronea fuit fideiussio, vnde propter æquitatem iuris gentium insurgentem ex errore est sublata naturalis obligatio ibi.

Restant ergo firma illa duo præsupposita, de quibus supra, & quòd stipulationi insit consensus, & quòd ex eo causetur naturalis obligatio. quæ clarissimè probantur in l. 1. §. penult. ff. de pact. & in l. 1. §. si quis ira, infra eodem. & l. si fideiussor, supra de condi. indebi.

Quarto loco, videndum est circa istam materiam 552 stipulationis. Vnde dicta sit stipulatio; qua in re
553 Imperator Instit. de verbor. obligatio. in princip. inquit, quòd stipulum, vnde formatur stipulationis nomen, apud veteres firmum dicebatur, vnde cum
554 stipulatio in firmitate superet omnes alios contractus, Cyn. in l. si ex precio, C. si cert. perat. Bald. in l. 1. in princip. infra eodem titulo nostro; meritiò à stipulo, quod est firmum, nomen suum deducit.

Sed Alciat. in suis Parer. lib. 1. cap. 39. & Cotta in
suis Memorialib. redarguunt Imperatorem, dum fa-
cit talem deductionem nominis stipulationis, a stipu-
lo, eo quod stipulum latinè non solet significare
555 firmum; & ex autoritate Varronis volunt sti-
pulationem dictam esse à stipe, idest pecunia ex
eo; quia, is, qui interrogatur, censetur obligare sti-
pem, id est, pecuniam, cum pecuniæ verbum latè
pateat.

Vel forsan, secundum alios, stipulatio dicta est a
verbo stipo, stipas, per similitudinem, quia sicut sti-
patores dicuntur, qui naucm, vel quid simile obturan-
do, & condensando reddunt meliorem & firmiorem,
ita qui per interrogationem & responsionem contra-
hit, videtur facere firmiorem contractum, & ita in
556 effectu dicta est à firmitate, vt existimat Impera-
tor, sed non à stipulo, vt ipse ait, deducitur, sed
à verbo stipo stipas, quod idem est quod obturo, seu
condenso; Et super hoc vltèriùs non insisto, quia mo-
dici est momenti.

Ad vnum tamèn animaduertas velim, ne despicia-
ris, de quo per Iason. hic in fine sui commen. num.
25. dum ibi ait, quod nomen stipulationis differt à
nomine aliorum contractuum, quia ceteri contra-
ctus denominantur a facto, vt emptio, locatio, com-
modatum, & similes, stipulatio autem denominatur
a iure, seu est nomen iuris; nam hoc falsum est, quia
immo secundum prædicta, siue denominetur a sti-
pulo, siue à stipe, siue à constipando, talis deno-
minatio patet quod est facti, seu a facto descen-
dit; & ita Iasonem redarguit hic Mandell. Alben. nu-
me. 138.

Quintò

557 Quinto loco quæritur quotuplex est stipulatio; &
558 respondetur, quòd propriè, & verè loquēdo vnum
duntaxat est genus stipulationis, omnes enim verbis
fiunt, & sub vna eademq; forma; quod quidem genus
vnicum stipulationis distingui seu diuidi potest in
plures species, vel ratione causæ efficientis, vel rei in
stipulationem deductæ, vel alia simili; Vnde I. C. in
l. stipulationum aliar. in princip. infra titul. nostro. &
Imperator Instit. de diuisione. stipula. posuerunt v-
nam diuisionem stipulationis sumptam a causa effi-
cienti; distinguens ipsam in quatuor species, vide-
licet, Iudiciales, Prætorias, Communes, & Conuen-
tionales, vt ibi; Aliam verò diuisionem stipulatio-
nis posuit I. C. in l. 2. infra eodem titulo nostro; di-
cendo, quòd stipulationum quædam in dando,
quædam in faciendo consistunt, quæ diuisio sumi-
tur à subiecto stipulationis, seu à re in stipulatio-
nem deducta; Item dici potest, quòd quædam sit
stipulatio diuidua, quædam indiuidua, vt d. l. 2. §. 1.
& l. 4. §. Cato. & l. stipulationes non diuiduntur, infra
titulo nostro; quæ similiter diuisio fit ratione rei in
stipulationem deductæ; Item dici potest, quòd quæ-
dam sit expressa, quædam tacita, vt infra per totum
nostrum titulum. & in l. vnica, C. de rei vxor. actio.
& in l. cum ostendimus, §. fin. ff. de fideiusso. tutor.
& ista diuisio sumitur à modo ineundi, seu a cau-
sa efficiēti; aliar. insuper tradi possent stipula-
tionis diuisiones, quas tibi inuestigandas relin-
quo.

Sextò principaliter quæritur, stantibus supradi-
559 ctis, quòd scilicet ad constituendam stipulationem
requiratur consensus, & verba contrahentium,

K 3 cur

cur stipulatio nō denominetur magis ab ipso consensu, quā a verbis; Circa quā quæstionem, & intelligentiam terminorum ipsius, tu debes animadvertere in primis, quōd hic non quærimus de denominatione stipulationis respectu etymologiæ, seu derivationis, & sic respectu nominis; nam, de hoc tractatū fuit supra in quæsito, vnde scilicet dicatur stipulatio; sed quærimus de denominatione stipulationis respectu rei, seu effectus, id est, cur stipulatio dicatur contractus, qui verbis contrahitur, magis quā contractus, 560 qui contrahitur consensu; quatuor enim modis contrahitur obligatio, vt Insti. de obligatio. §. fin. Vtteriùs 561 animaduertendum est, quōd nullus contractus videtur denominari a consensu secundū Rip. hic, nu. 14. nam si hoc esset, sequeretur secundū ipsum, quōd omnibus contractibus, qui a consensu denominarentur, esset idem nomen, quod tamen est falsum, vt patet in emptione, locatione, societate, & similibus. Sed aduertēdum, quod Ripa non intellexit terminos quæstionis Pauli de Castro, nam Paul. de Castr. quatenus considerat denominationem contractuum a consensu, considerat denominationem quandam generalem a consensu, & quæ conuenit pluribus speciebus contractuum, qui consensu contrahuntur, eo modo, quo considerant iura, vt d. §. si. & l. cōsensu, ff. de actio. & oblig. & hoc modo intelligēdo Pau. rectē loquitur; at Ripa, dum ait, quod nullus contractus denominatur a consensu, vult intelligere de denominatione particulari cuiuslibet contractus, & benē loquitur capiēdo hoc modo, sed ob id, vt dixi, non min⁹ benē etiam loquitur Castrensis.

Redeundo igitur ad quæstionem Pauli de Castro
hīc

hic in 2. quæstio. respondet, ideo stipulationem non denominari à consensu, sed à verbis: quia cum in
562 omnibus contractibus de mundo consensus interueniat, vt d. l. 1. §. penult. ff. de pact. non fuit conueniens, quod stipulatio à consensu, qui est quid generale, denominaretur, sed potius à verbis tanquam à quodam speciali requisito ad ipsum contractum stipulationis, cum enim stipulatio contractus nominatus sit, fuit conueniens, quod denominaretur ab eo, quod est suum proprium & particulare, aliàs non fuisset, seu esse potuisset contractus nominatus, vt
563 patet in permutatione, & transactione, qui contractus nominati non dicuntur, quia non habent nomen specificum sed generale, iuxta not. per gl. in rub. C. de rer. permut.

Comprobatur ista ratio Pauli Castrenf. quia ut di.
564 xi paulò ante, quatuor sunt generales denominationes contractuum, scilicet, re, verbis, litteris, & consensu, d. §. fin. Instit. de obligation. & vnaquæque ex illis causatur ab eo, quod est proprium, & peculiare in contractibus; nam, quia in illis contractibus, qui à re denominantur, particulariter requiritur traditio rei, meritò ab illo proprio, & particulari, seu peculiari nuncupantur, & ob id dicuntur re contrahi, ut patet in mutuo, deposito, commodato, & similibus; similiter, quia in illis contractibus, qui litteris contrahuntur, sunt quid proprium, & peculiare tali contractui ipsæ literæ, ideo denominatio fit ab eo, & dicitur contractus, qui litteris contrahitur, & sic de singulis.

Comprobatur & secundo ista ratio Pau. de Castro

K 4 quia

152 *Hieronymi Papp. Interpretatio*

quia, vt ait Socin. sen. hìc, num. 15. denominatio rei non debet fieri ab eo, quod in ipsa re obtinet vicem, 565 seu locum materiæ, & sic generis, sed ab eo quod tenet in ea locum formæ, & sic speciei, & ratio huius dicti est: quia forma est illa, quæ dat esse rei, vulg. l. Iulianus, §. si quis rem, ff. ad exhiben. si esse, ergo, & no 566 men, quia nomina sunt ad designandas res, §. est & aliud, Instit. de donatio. in proposito autem consensus est loco materiæ in ipsa stipulatione, verborum autem conceptio est loco formæ, vt latè fuit supra demonstratum, meritò, &c.

Et quamuis Socin. ponat istam probationem rationis Pau. de Cast. vt rationem diuersam & separatam, tamen in effectū est corroboratio rationis Pauli Castrensis. seu est eadem ratio cum ratione ipsius Castrensis. vt dicunt hìc Gallia. & Moderni. Senen. & benè loquuntur.

Sed prædictam rationem Pau. de Cast. impugnatur hic Alexander in 3. quæstio. dicens, quòd ea attentata, sequeretur, quòd nullus contractus deberet denominari à consensu, postquam in omnibus contractibus, vt dicebat ipse Paul. inest consensus, & non est conueniens, quòd fiat denominatio ab eo, quòd est generale, & tamen hoc est falsum, vt patet in emptione, locatione, & alijs contractibus, qui consensu contrahuntur.

Sed ista instantia Alexandri contra rationem 568 Pauli de Castro non vrget, quia in contractibus, qui solo consensu perficiuntur, consensus non consideratur tanquam genus, seu materia, sed consideratur vt species, seu forma; in illis enim contractibus, qui solo consensu perficiuntur, ordinatum

tum est à iure, quod eorum perfectio, seu forma, sit cōsensus, vt Inst. de obligatio. ex consen. per totum; merito non est mirum si denominetur ab eo, quod est proprium, & peculiare talium contractuum, vt benè dicebat Castren. Quod ergo dicit Paul. de Cast. quod in omnibus contractibus consensus interuenit, vt quid generale, procedit absolutè respectu aliorum contractuum, qui non cōsensu perficiuntur, cuiusmodi sunt ij, quire, verbis, & litteris contrahuntur, & hoc est verum.

Non omitto, quòd Alex. putans, vt dixi, quòd ratio assignata per Paul. de Cast. non esset bona, assignabat aliam rationem, quare scilicet stipulatio nō denominetur à consensu, sed à verbis, dicendo, quòd alij contractus ideo denominantur à consensu, & non à verbis, quia hi absq; verbis fieri possunt, puta, per nuncium, vel epistolam, vt l. 1. in fin. ff. de contrah. emptio. at in stipulatione est secus, quia non aliter potest fieri quam verbis expressis, vt l. 1. in prin. inf. tit. nostro.

Sed ista ratio Alexan. non placet, nec est sufficiens, quia benè concludit, quare, scilicet contractus, qui solo consensu perficiuntur, nō denominantur à verbis, quia scilicet, vt ipse inquit, sine verbis fieri possunt, 569 sed dicere, stipulatio non potest fieri sine verbis, ideò à verbis denominatur, dico, quòd non concludit, quia pariter nec sine consensu potest fieri. d. l. prima, §. penult. ff. de pact. & ideo cum æquè vtrumque requiratur in stipulatione, adhuc restat dubium, cur magis ab vno, quam ab alio denomine-tur; teneas ergo rationem Pauli de Castro, quicquid dicat Alexan. & quidam alij Moder. qui ipsum sunt secuti.

Septimò

154 Hieronymi Papp. Interpretatio

Septimò principaliter quæritur, quare lex introdu-
570 xerit, quòd forma stipulationis consistat in interro-
gatione præcedente, & responsione subsequente, vt pa-
tet Inst. eod. tit. in prin. & in l. iuris gentium. §. quod fe-
rè. ff. de pact. & melius in l. i. C. de usur. ibi, si interro-
gatione præcedente, &c.

Ad hoc respondent Paul. de Cast. & Alex. vterque
571 in pen. q. quòd istud factū fuit a lege, vt animus, &
voluntas se obligantis appareret magis certus & deli-
beratus, sunt enim multi, qui nulla præcedente inter-
rogatione vtrò aliquid offerunt, seu promittūt in ve-
ritate non animo se obligandi, sed ostendendi se libe-
rales, & gratiosos, existimantes eum, cui promittunt
talem liberalitatem, & gratiam, non esse acceptaturū,
qui postmodum remanent decepti, & qui si secus co-
gitassent, non tam effuso ore essent locuti, vt in simili
ait tex. in l. fin. in fine. C. de dot. promiss. & istud quoti
572 die euenire docet experientia rerum magistra; quan-
do ergo responsio, seu promissio sequitur ad interro-
gationem, tunc cessat prorsus omnis dubitatio, & tūc
omnino, & irrefragabiliter, seu inuitabiliter dicitur
constare de mente, & voluntate promittentis, quæ sit,
velle obligare sese postquā videt alium interrogare, &
inde eius animū cognoscit, qui est, velle omnino acce-
ptare responsionem, seu promissionem, postquam illū
instigat, & acquirere studet, & ob id interrogat.

Ista ratio Pauli & Alexan. est de mente Bart. in l. i.
§. si quis simpliciter, inf. titu. nostro. col. 2. & in l. serui
electione. col. 2. sup. de lega. i. & eam sequitur Socin.
sen. hīc, nu. 26. & las. hīc, col. 4. in prin. & est commu-
nis, vt de communi attestatur Galliau. hīc, num. 106.
& Torniell. hīc, num. 95.

Pro

Pro cuius quidem rationis maiori declaratione, & confirmatione sciendum est, quòd antequam esset inuenta, seu introducta stipulatio, erat simplex, & nuda conuentio, quæ posset conuenire generaliter, cuicumque contractui, idest in quam nudam conuentionem possent redigi particulares contractus, qui inter homines celebrantur, puta emptionis, locationis, & similes, quæ nuda conuentio cum esset vaga, & incerta, quia nullam certam verborum formam habebat sub qua concluderetur, plerumque eueniebat, quòd non satis exprimeret, seu aperiret mentem ipsorum contrahentium, an fuerit, scilicet velle cum effectu contrahere, vel potius habere tractatum super contractu absque conclusione; & hinc etiam hodie euenit, quando nõ interponitur stipulatio super cõclusionẽ actus, quòd plerumque oritur altercatio inter cõtrahentes, quia alter dicit fuisse conclusum contractum, alter verò dicit solùm tractatum, seu, vt vulgo dicunt, parabolam datã, & habitã fuisse de contrahendo; vt ergo innotesceret per modũ oĩno certum infallibilẽ, irrefragabilem, atq; inuitabilem, de mĩente, & voluntate cõtrahentium, quæ esset, velle omninò concludere super negotio de quo agitur, & se obligare, excogitauit lex quandam formam verborum, quæ inducitur median
573 te interrogatione, & respõsione, per quam omnino, & certitudinaliter per modũ firmum atque inuariabilem appareret de tali voluntate, & ideo non fuit contenta de simplici promissione, sed voluit illam esse adiũctam interrogationi, ne scilicet posset restare scrupulus dubietatis, an scilicet promissio esset facta animo captandi gratiam, & ostendendi liberalitatem, an animo verè se obligandi, & soluendi.

Et

156 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

575 Et aduerte insuper, quòd in contractu isto stipulationis fuit opus, quod inueniretur forma admodum valida, & clara ad indicandum enixum còsensum, & precium ipsius promittentis, iste enim contractus stipulationis in primis est generalis, & adaptabilis super quolibet alio contractu particulari, inuentus, & excogitatus ad roborandos alios contractus; Vtteriùs, tantæ est potentia quoad alios contractus, vt immutet quandoque, & aliquando transformet, & interdum eos perimat, vt dicetur inferiùs; Vnde meritò cum talis contractus stipulationis habeat imperium super quolibet contractu, fuit necesse, quòd illius forma esset admodum exquisita, & vndequaque perfecta, & per quam ostenderetur exuberantia consensus contrahentium; quod vtique certiùs, & firmitus fieri non potest, quàm mediante ista forma interrogationis, & responsionis.

Aduersus istam rationem insurgunt, & tenent plerique Moderni hìc, reprehendentes illam varijs impugnationibus.

Primò secùdum Alciat. hic in suis scriptis antiquis impressis, quia si esset verum, quòd forma interrogationis, & responsionis in stipulatione esset inuenta, vt appareret de certa, & deliberata mente promittentis, certè frustratoriè in tali forma fuisset adhibita interrogatio, quia etiam absque interrogatione ille, qui promittit, cèsetur promittere animo deliberato, cū nemo præsumatur dicere id quod priùs non agitauerit mente, iuxta l. Labeo. versi. idem Tubero. ff. de supelle. leg.

Sed huic primo argumēto responderetur, quòd promissio, seu responsio, quæ non sequitur ad interrogationem, arguit deliberatam volūtatem promittentis

sed

sed talis voluntas deliberata elicitur ex illa præsumptione l. Labeo. secundum enim veritatem, negari non potest, quin sit dubium, an talis responsio, seu promissio sit facta animo captandi gratiam, & ostendendi liberalitatem, an verò animo verè se obligandi, vt dixi; at illa, quæ resultat ex responsione, seu promissione secuta ad interrogationem elicitur certitudinaliter, & secundum veritatem; merito non potest dici superflua in forma stipulationis interrogatio, cum id, quod ducitur bitationis tollendæ gratia exprimitur, non possit dici superfluum. l. sciendum. §. ædiles. ff. de ædilitio edito. Præterea dato, quod sola promissio indicaret deliberatam voluntatem verè, & non præsumptivè, tamen negari non potest, quin promissio ad interrogationem, ostendat adhuc modo magis claro, atque omnino certo deliberationem voluntatis promittentis, & ob id dici non potest interrogatio superflua. d. §. ædiles.

Secundò contra prædictam rationem instant idem Alcia. & Moder. quòd si esset verum, quòd ex interrogatione, & responsione arguatur deliberatio voluntatis, & ob id fuerit introductum, quòd illa sit forma stipulationis, sequeretur, quòd in pacto nudo non reperiretur voluntas deliberata, & consequenter esset absurdum, quòd ex pacto nudo tanquam ex dispositione imperfecta proveniret aliquis effectus iuris, & tamen videmus, quòd ex pacto nudo datur retentio, & nascitur naturalis obligatio, merito dicendum, quòd ex eo eliciatur deliberata voluntas.

Ad hoc respondetur, quòd ex pacto nudo potest quidem constare de voluntate deliberata, sed aliquando potest etiam non satis apparere, sed per interrogationem,

158 Hieronymi Papp. Interpretatio

gationem, & responſionem ſemper conſtat, & neceſſario de magis deliberata voluntate; Vnde ad argum.
 581 ex pacto nudo conſtat de voluntate deliberata, ſed ex interrogatione, & reſponſione conſtat adhuc de magis deliberata voluntate, & ſtipulatio, ſeu interrogatio, & reſponſio inuenta eſt, vt conſtet de magis deliberata voluntate.

Tertiò contra prædictam communem rationem inſtatur, nam ſi verum eſſet, quòd ideo introductum eſſet, quòd interrogatio, & reſponſio eſſent forma ſtipulationis, vt inde conſtaret de magis certa voluntate, ſequeretur, quòd ius Canonicum malè feciſſet ſtatuendo, quòd ex pacto nudo daretur actio, quaſi, quòd ex tali actu non daretur, conſtaret deliberata voluntate, & omnino certa.

Ad hoc reſpòdetur, quòd ius Canonicum reſpicit
 582 principaliter ſalutem animæ, & in dubio ſemper fa-
 583 cit interpretationem, qua mediante animæ ſit cõſultum, cap. iuuenis. de ſponſali. & cap. 1. extr. de ſcrutin. meritò ergo induxit, quòd pactum nudum eſſet adimplendum, cap. 1. de pact. non curans, ita exquiſitè an ex eo arguatur omnino certa, & deliberata voluntas;
 584 at ius ciuile cuius finis eſt bonum publicum, & utilitas priuatorum, & non adeo curat ſalutem animæ, vt l. 1. verſi. huius ſtudij. ff. de iuſti. & iur. voluit, quòd ad producendam actionem omnino conſtaret de voluntate deliberata contrahentium.

Quartò rùſus inſtatur, nam attenta prædicta ratione ſequeretur, quòd malè feciſſet ius ciuile ordinando, quòd in certis caſibus naſceretur actio, ex pacto nudo, & præſertim ex pacto, de donando, vt in l. ſi quis argentum. §. fin. C. de donatio. ad quam donationem,
 quis

quis in dubio non præsumitur proflire, argum. l. cum de indebito. §. fin. ff. de probatio.

Ad hoc respondetur, quòd in donatione, cum ipsa
§ 85 procedat ex mera liberalitate ipsius donantis, non præcedit aliquis cōtractus de donando inter ipsum, qui donat, & donatarium, vnde nō potest reuocari in dubium, vtrum pactum de donando sit conclusio, vel tractatio ipsius negotij; similiter non potest dubitare ille, qui donat, an ipse donationis sit acceptaturus ipsum donum, meritò ergo lex voluit, quòd in tali casu ex pacto nudo de donando nascatur actio, quasi quod ex tali pacto arguatur omnino certa, & deliberata voluntas donatoris.

Quintò iterum arguitur, nam si verum esset, quòd ideo pro forma stipulationis introducta sit interrogatio, & responsio, vt per eum modum magis constet de voluntate certa, & deliberata promittentis, sequeretur, quòd ex stipulatione competeret, tunc maximè actio, quando ad ipsam interrogationem sequeretur responsio, seu promissio ex interuallo; cum propter ipsum spatium temporis argueretur magis deliberatus animus respondentis, sed hoc est falsum, meritò, &c. l. continuus. in prin. inf. eod. tit.

Ad hoc respondetur, quòd istud non posset sequi, quia licet, quādo responsio sequitur ex interuallo ad interrogationem, militet ratio magis deliberatæ voluntatis, tamen quia non militat forma stipulationis, non potest competere actio. ideo autem de forma stipulationis est, vt responsio sit continua, quia in quolibet
§ 86 alio contractu istud est commune, vt cōsensus contractuentium sit coniunctus, nec sufficit cōsensus ex interuallo, argum. tex. in l. cum antiquitas. C. de testam. & l. hære-

160 Hieronymi Papp. Interpretatio

l. hæredes palam §. fin. ff. de testam. iuncta l. seruum filij. §. cum qui chirographū. de lega. 1. Præterea, cum responsio, & interrogatio sint forma stipulationis, forma autem sit indiuidua, nō potest ipsa responsio per interuallum temporis separari ab interrogatione, quia
 587 qui dicit formam, dicit indiuiduum, indiuiduitas autem, & continuïtas, quia sunt vnum, & idem, non recipiunt interuallum temporis. l. furiosum. C. qui testa. face. poss. & d. l. cum antiquitas.

Sexto iterum arguitur, nam si verum esset, quod ex interrogatione, & responsione argueretur magis deliberata voluntas, vt ob id inductum esset, quod ex illis cōstaret forma stipulationis, & compereret actio, sequeretur, quod si per pactum nudum omnino, & certitudinaliter constaret de voluntate paciscentium, vt quia profiteantur velle se contrahere, & inuicem obligare, quod ex tali pacto habente omnino certam, & deliberatam voluntatem deberet competere actio, & tamen hoc est falsum. l. iurisgentium §. igitur nuda. ff. de pact. merito &c.

Ad hoc respondetur, quod in casu prædicto, ideo non potest oriri actio, quia licet subsit ratio, tamen non adest forma stipulationis, merito ergo cum non
 588 sit satisfactum formæ, non est satis, quod sit satisfactum rationi ipsius l. Patet hoc, quia videmus, quod
 589 ad euitandas fraudes, fuit in donatione inuenta innuatio, iuxta l. lata. C. de donatio. & eadem ratione numerus septem testium in testamento, l. fin. C. de fidei. cōmiss. & tamen licet in donatione aliqua nō inusitata constet fraudem non subesse, & similiter in testamento non habente numerum septem testium constet de vera voluntate testantis, tamen tales dispositiones nō
 valent,

valent, & hoc ideo, quia licet sit satisfactū rōni legis, & ob id cesset ratio prohibitiua ipsius, tamen non est satisfactum formæ, cui præcisè est satisfaciendum.

Octauò principaliter quæritur, cum dictum fuerit superius, quòd in stipulatione requiruntur verba, quæ ro quæ verba requirantur, & sint necessaria; Istud quæsitum omittit hic Pau. de Cast. sed illud supplet originaliter hic Socin. sen. num. 17. & post ipsum quidam recentiores.

Cui quidem quæstioni respōdetur, quòd olim qui
590 dem erant quædam verba solennia quibus necesse erat concipere stipulationem, & erat ista solennitas in hoc, vt per eadem fieret responsio, per quæ fiebat interrogatio, exempli gratia, si quis dicebat promittis? erat necesse respondere promitto, nec fasset satis dicere, spondeo, vel dabo, vel faciam, vt dicitur in § in hac. Instit. de verbo, obligatio. quæ verba solennia ho-
591 die non sunt amplius in vsu, & satis est, quòd congruenter ad interrogationem respondeatur, licet non per eadem verba formalia; & sublata est talis verborū solennitas per Imperatorem Leonem, vt dicit Imperator in d. §. in hac. versic. sed hæc solennia, & habetur etiam in l. omnes. C. de contrah. & commit. stipulatio.

Sed cōtra prædicta mouetur difficultas per ipsum Socin. dicentem, quòd mendax videtur esse ipse Iustitia. dum dicit in d. §. in hac, quòd illa solennitas verborum, quæ olim erat necessaria in stipulatione, fuit sublata per Imperatorem Leonem: nam in cōtrarium facit, quia immò talis solennitas videtur fuisse sublata multo tempore antea, videlicet, tempore Alexan. Imperatoris, qui imperauit ante ipsum Leonem fortè per annos 250. nam intermedij fuere 24. Imperato-

L res,

162 *Hieronymi Papp. Interpretatio*

res, vt ex historijs liquere potest, & dicit h̄c Socin. il-
 582 lo enim tempore Alexandri floruit Vlpianus I. C.
 cuius tempore poterat fieri in stipulatione responsio
 alijs verbis diuersis ab eis, quibus erat facta interroga-
 tio, vt patet apertè in l. prima. §. si quis ita. infra titu.
 nostro. vbi si te interrogauero sic, promittis mihi
 decem? Et tu respondeas, quidni, valet stipulatio:
 falsum, ergo & mendacium videtur dixisse Iustinia.
 dum dixit, quòd talis verborum solennitas in stipula-
 tione requisita fuit sublata à Diuo Leone.

Huic difficultati dupliciter respondet Socin. & Pri-
 mò, inquit, quòd licet verum sit dictam solennita-
 tem fuisse per Leonem sublatam, tamen Iustinianus
 iussit compilatoribus illam decisionem, de qua in d.
 593 §. si quis ita, poni sub nomine Vlpiani I. C. ob ma-
 ximam reuerentiam, qua erga Iurisconsultos erat af-
 fectus, vt dicitur in l. 2. §. tanta. C. de veteri iure enu-
 clean.

Sed ista prima responsio Socin. non est tenenda,
 quia vt dicunt h̄c Moder. Pataui. num. 172. & benè,
 licet Imperator maximam ad Iureconsultos haberet
 reuerentiam, tamen non ideo dicendum est ob id vo-
 luisse decisiones, & opiniones vnius iureconsulti sub
 nomine alterius vulgari, quinimo contrariū ipse vult,
 & mandat in d. §. tanta, quatenus ibi habetur, quod sin-
 gulæ decisiones siue ll. singulis suis authoribus adscri-
 ptæ fuere, & sub proprijs nominibus eorum posi-
 tæ; Vnde

Secundò loco respondebat, idem Socin. de inten-
 tione sui præceptoris Thomæ de Doccijs, quòd
 cum vt statim ostendimus longum temporis interual-
 lum fuerit inter Alexandrum, & Leonem Imperato-
 res,

res, satis verisimiliter dici potest, quòd tempore Alexandri, & Vlpiani in stipulationibus nondū esset inuenta illa verborum solennitas, quæ postmodum cepit obseruari, & demum tēpore Leonis fuerit sublata, redigendo ipsam stipulationem ad primam eius naturam, quæ vigeat tempore dicti Alexandri, & Vlpiani.

Sed nec ista secunda responsio est tenenda, quāuis eam approbet subtilis, & utilis Modernus Lancello. Galliau. in d. l. 1. §. si quis ita. col. 2. in fine, versic. ultimo pro declaratione tit. nostri, quia non fundatur nisi in diuinatione; quis enim reuelauit, quod post Vlpianum, & Alexan. fuerit illa solennitas introducta; Quinimò est verisimile, quòd si antiquo tempore fuisset obseruata circa stipulationem illa dispositio iuris de qua hodie, q̄ de illa Iustinianus in d. §. in hac mentionem fecisset. vt in simili hoc fieri videmus, in §. cæterum. Inst. de legit. agnato. successio. & etiam in l. maximum. C. de liberi. præteri. & alibi sæpè; Vnde

Tertiò loco pro veritate prædictæ difficultati respondi potest, quod illa verborum solennitas olim in stipulationibus requisita, sublata fuit per Leoninam constitutionem, vt apertè profitetur Iustinianus in d. §. in hac, nec obstat tex. in d. §. si quis ita, quia ibi ponitur opinio vnius Iureconsulti, nempè Vlpiani, qui licet haberet auctoritatem iuris condendi in illis casibus particularibus, super quibus suum consilium præstabatur, tamen non habebat auctoritatē iuris condendi per modum, & viam l. perpetuæ, & vniuersalis, seu generalis, vt probatur in §. responsa prudentum. Inst. de iur. nat. gen. & ciui. & ibi not. Syluester Aldobrād. quo stante dici non potest, quod tempore Alexandri,

L 2 & Vl-

164 *Hieronymi Papp. Interpretatio*

& Vlpiani fuerit sublata illa solennitas, quia vt dixi, istud non poterat facere Vlpianus, sed solum dici potest, quod ea esset opinio particularis Vlpiani, vt scilicet in stipulatione non esset necessaria aliqua verborum solennitas, quę opinio Vlpiani poterat habere alios Iureconsultos, qui contradicerent, & poterant non seruari, nec esse approbata, vt dicit tex. in l. 1. §. cumque, versi. & ideo ea quę antea. C. de vete. iur. enucle. Cum ergo super hoc Leonina fuerit facta constitutio, quę per viam legis perpetuę, & generalis sustulit talę verborum solennitatem circa stipulationē, & ante ipsam istud non esset factum, sed solum id approbaret Vlpianus, & fortē quidam alij, dicendum est, quod benē dixerit Imperator in d. §. in hac, & nullus error, siue nullum mendacium possit ei ascribi.

Nonō accessoriē ad d. octauam quęstionem congruenter quęritur, cum supra dictum fuerit, quod hodie sublata verborum solennitate olim requisita in cōficiendis stipulationibus, sufficit, quod fiat stipulatio quibuscumq; verbis habentibus congruum, & consonantē intellectum ab vtraq; parte contrahentiū; quid si inter volentes contrahere stipulationem, conueniat antequam ad illam conficiendam accedant, quod elementum, seu litera A, significet promittis, & istud aliud elementum, seu litera B, significet responsionem, seu promitto, & postmodum dicatur A, promittis, & re-
596 spōdeatur B, promitto, an talibus verbis, seu tali modo dicatur inita seu contracta stipulatio?

Hanc quęstionem excitat Socin. sen. hīc, col. 8. & post ipsum Rip. hīc, nu. 9. & Moder. Pataui. 184. & originaliter fuit quęstio mota per gl. in d. §. in hac, ver. sed hęc solennia. & ventilata ēt ante Soci. & Rip. hīc, per Paul.

Paul. de Cast. & Ias. inf. eod. in l. 1. §. si. & Aretin. in d. l. 1. §. si quis ita, col. 3. & Doct. in l. si quis in fundi vocabulo. sup. de leg. 1. & quia articulus est disputabilis, & in eo Doctores variè determinant, ideo super illius discussione erit insistendum.

597 In qua difficultate communis, & vera vt puto opinio est, quòd per superscriptum modum non intelligatur esse contracta stipulatio, & de communi attestatur hic Soc. d. col. 8. sub nu. 17. & Ripa, nu. 9. cuius quidè communis opinionis argumenta primo loco referam, deinde ad contraria condescendam.

Primò igitur, q̄ non possit dici contracta stipulatio si quis dicendo A, intendat dicere promittis, & alius dicendo B, intēdat dicere promitto, demonstratur per tex. in d. l. 1. §. si. inf. eod. quatenus ibi dicitur, q̄ sufficit

598 stipulationem contrahere quibuscunq; verbis, dum modo congruenter respōdeatur, sed certum est, quòd quis dicendo B, & intelligēdo per eum modum velle promittere, seu respondere, non dicitur congruenter respondere, vt per se satis patet, meritò, &c.

Secundò suadetur, quia stipulatio, seu interrogatio, 599 & responsio, ex quibus conficitur stipulatio, debent significari ex verbis, & hinc dicimus stipulationē esse contractum, qui verbis celebratur. l. obligamur. §. ver- 600 bis, supra de actio. & obligat. sed A, & B, non sunt verba, sed sunt elementa, seu literæ, seu principiū verborum, ergo per A, & B, nō significatur interrogatio, & responsio, quare, &c.

Tertiò comprobatur istud secundū argumentum, 601 quia certū est, q̄ A, & B, neq; secundū legē naturalem, neq; secundū legē civilem, neq; et secundū particularem alicuius hominis intellectum possunt signi-

ficare interrogationem, & responsionem; quinimo ne
 602 que etiam secundum particularem intellectum ip-
 sorum contrahentium importarent interrogationem,
 & responsionem, nisi super eo antea inter eos proces-
 sisset conuentio, & protestatio; quo stante, sequitur;
 quòd quatenus inter istos contrahentes, & in hac sti-
 pulatione A, significat interrogationem, & B, respon-
 sionem, quòd istud nullo modo eliciatur ex ipsis ver-
 bis, sed extrinsecus istud colligatur in illa prauia con-
 uentione, seu protestatione; at istud non sufficit, quia
 603 interrogatio, & responsio, ex quibus conficitur sti-
 pulatio, debent elici immediatè ex ipsis verbis, &
 eorum communi, & naturali sensu, seu significatiope,
 meritò &c. patet hoc in d. §. in hac, vers. sed hæc solē-
 nia; vbi dicitur, quòd hodie sufficit in stipulationibus
 apparere de consensu contrahentium, quibuscumque
 verbis expresso; opus est ergo, quòd interrogatio, &
 responsio significantur immediatè ex ipsis verbis, nō
 autem aliunde colligantur.

Quartò suadetur prædicta communis opinio, quia
 quòd A, significet promittis, & B, promitto, istud nō
 est secundum significationem traditam à iure gentiū,
 immò est contra, & nihil aliud est in effectum, quam fin
 604 gere quòd A, & B, significant promittis, & promit-
 to, at fictio non potest induci ab homine, secundum
 605 Bart. in l. si is qui pro emptore, i. q. supra, de vsucap.
 meritò, &c.

Fortificatur istud... argumentum sic, certum est,
 quòd interrogatio, & responsio sunt de forma stipula-
 606 tionis, vt supra fuit demonstratum, similiter certum
 607 est, quòd forma debet impleri specificè, & ad vn-
 guem, nec est satis, quòd impleatur per æquipollens.
 l. qui

l. qui hæredi, & l. Mæuius. ff. de cond. & demonstra. cū vulgaribus. Modò sic, quòd A, significet interrogatio nem, & B, responſionem, iſtud accidit mediante fictio ne iſtorum contrahentium, qui volunt quòd A, tantū importet quantum ſi eſſet dictum promittis, & B, im portet quantum ſi eſſet dictum, promitto, & ſic volūt in effectu, q̃ iſta forma ſtipulationis impleatur per æ quipollens, ſed iſtud non ſufficit, vt dixi, meritò &c.

Pro contraria modò opinione, quam tenet Paul. de Caſt. & ſequi videtur Iaſ. in d. l. 1. §. ſin. inf. eod. & Arc tin. in ead. l. 1. §. ſi quis ita. quos etiam ſequūtur Ripa hìc, num. 9. & Moder. Pataui. num. 197. adducuntur infraſcripta, &

Primò adducitur tex. in d. l. 1. §. ſin. inf. eod. vbi di cit tex. propè ſinem, verſi. ſed verum puto. quod om nis ſermo continet verborum obligationem, & per conſequens ſtipulationem; quocumque igitur ſermo ne vtantur ipſi contrahentes modò ad inuicem ſe ip ſos intelligāt, ſiue per ſe, ſiue per verum interpretē, inducitur ipſa ſtipulatio; ſi ergo ibi ſufficit omnis ſer mo etiam, quod nō intelligatur immediatè per ipſos cōtrahentes, ſed medio, ſeu opera interpretis alicuius tertij, vtrique multo magis dicendum videtur, quod per illa ſigna A, & B, contrahatur ſtipulatio, cuius ſer monis ſignificatio intelligitur immediatè ab ipſiſmet contrahentibus mediante eorum præuia cōuentio ne, & proteſtatione.

Secūdò adducitur tex. in l. omnes. C. eo. tit. noſtro. vbi vult tex. quod reiecta omni ſolennitate, & obſerua tione antiqua, hodie poteſt quibuſcumq; verbis confi ci ſtipulatio habētibus intellectum congruum, vel ſe cundū quod intelligunt partes, vel ſecūdum quod

L 4 intel-

intelligit lex, sed quando à partibus agitur, quod litera A, importet promittis, & litera B, importet promitto, talis sermo habet intellectum congruum, & aptum importare stipulationem secundum quod intelligunt partes contrahentes, meritò, &c.

- Sed ittis duobus argumentis, siue iuribus, saluando cōmunem, responderi potest, quòd non obstant, quia
- 611 e vtrumq; pręsupponit, q̄ in cōtrahenda stipulatione necessaria sint verba, licet nō curetur qualia ipsa sint, & vtrum importent interrogationem, & responsionē secundū interpretationem, quam faciunt partes, vel facit ipsa lex, requiritur ergo per illa iura, quod sensus, seu intellectus designans interrogationē, & respōsionem in effectū ostēdatur, seu eliciatur ex verbis, sed
- 612 in proposito nostro A, & B, nō potest dici q̄ sint verba, meritò, &c. patet hoc per tex. in l. Labeo. in fi. ff. de supell. leg. vbi vult I. C. q̄ sonus vocis inarticulatus non importet loquelā, sed quis dicendo A, & B, ostendit nudum, simplicem, & inarticulatum sonum vocis, ergo non dī loqui, seu verba proferre, meritò ergo ex
- 613 isto sono vocis, per se & immediatē, nullus sensus, seu intellectus elici potest; vnde dicendū, q̄ inter ipsos sic cōtrahentes interrogatio, & rñsio, nullo modo col
- 614 ligatur ex verbis, sed aliunde, nemp̄ ex eorum cōuētionē p̄cedente; si enim de forma stipulationis esset nudū, & simplex vocis ministeriū, seu sonus vocis, tūc modo p̄dicto posset cōtrahi stipulatio; sed de forma stipulationis est, non simplex, & inarticulatus sonitus vocis, sed verba, meritò &c. Et q̄ insuper A, & B. nullo modo dici possint verba, patet, quia vt dixi, sunt & nūcupantur elementa, seu principia verborū, vnde sicut
- 615 vnitas, quæ est principium numeri, nō est numerus,
- item

item vxor, quæ est principiū affinitatis non est affinis, sed principium affinitatis, iuxta glos. Instit. de nupti. §. affinitatis; item cements, & lapides separatim considerata non sunt domus, l. rerum mixtura. sup. de vsucap. ita A, & B, & similia elementa, seu principia verborum, & dictionum, differunt à verbis.

Ex hoc patet, quod pueriliter loquuntur, & Ripa, & Moder. Patavi. in discussione huius articuli, quod istæ literæ A, & B, importent verba, & illi, qui eas proferunt, dicantur loqui, seu habere sermonem ad iuricem.

Tertiò, contra eandem communem opinionem consideratur id quod dici solet, quod ea, quæ in ipsis præfationibus dicta sunt, censentur & in ipsa stipulatione repetita, l. Titius, §. idem respondit, infra eod. tit. nostro, sed antequam partes ipsæ deueniant ad stipulationem, conueniunt, & protestantur, quod A, debeat importare promittis, & B, promitto; ergo ista conuentio & protestatio habita in præfatione censetur inesse ipsi stipulationi, & per consequens stipulatio contrahi.

Ad hoc respondetur, quod forma stipulationis maxime constat ex interrogatione & responsione, quæ interrogatio, & responsio, debet significari per verba, ut statim dixi, & probavi; merito non sufficit, quod illa conuentio & protestatio habita in præfatione, censetur repetita in contractu, quia expressio interrogationis, & responsionis, ut dixi, est de forma, unde non sufficit, quod tacite subaudiantur, cum forma non possit impleri per æquipollens, ut dixi, sed debet impleri præcisè, & ad vnguem.

Quartò, quod possit fieri stipulatio per A, & B, quoties agitur, quod A, importet interrogationem, & B,

& B, responſionem, conſideratur, quia ſi detur caſus;
 quod partes antequam ineant ſtipulationem, ad inuicem
 conueniant, hoc modo, videlicet, quod, licet omnia, quæ
 ad ſtipulationem ſunt neceſſaria, interueniãt, tamen inter
 eos, haud ſit ſtipulatio contracta, certum erit, quod virtute
 illius præuiæ declarationis, & conuentionis nulla erit inter
 partes contracta ſtipulatio, l. obligationum ſubſtantia, §. fin. ſupra tit. proximo. l.
 iuris gentium, §. quod ferè, ff. de pact. ergo dicendum ſimiliter,
 quod propter illam præambulam declarationem, quæ præceſſit
 inter partes, quod A, importet interrogationem, & B, responſionem,
 inter partes cenſetur inita ſtipulatio, vt ſic oppoſitorum eadem ſit
 diſpoſitio iuris, ſeu diſciplina, l. fin. ff. de legat. 3. l. ſi hæ
 res inſtitutus, in prin. ff. ad leg. Falcid.

Huic quarto argumento reſpondetur, quod oppoſitorum
 idem eſt iudicium, ſeu eadem iuris diſciplina, quoties ratio, quæ
 militat in vno, militat quoque in alio, ſecus autem ubi militat
 diuerſa ratio, ita Iaſ. & alij Doctores in rub. ff. de acquir. poſſeſ.
 & facit illud, ff. ad leg. Aquil. cum ſimilibus, ſed in caſu noſtro
 militat diuerſa ratio, merito, &c. patet hoc, quia quando partes
 declarant ſe nolle ſtipulationem conſicere per interrogationem,
 & responſionem ſciendam, ſtante tali declaratione conſtat
 eas nolle conſentire, vnde merito poſſunt impedire ſtipulationem,
 quæ ſine conſenſu in eſſe non deducitur, d. l. 1. §. fin. ff. de pact.
 ſed quando partes declarant quod A, importet interrogationem,
 & B, responſionem, in effectu volunt, quod ſtipulatio poſſit
 fieri ſine verbis, merito de tali eorundem declaratione non eſt
 curandum, l. nemo poteſt, ſup. de leg. 1. ſic ergo patet, quod
 declaratio præambula contrahentium

tium primo casu, ideo operatur, quia non aduersatur iuri, secundo autem casu non est attendenda, quia est iuri contraria.

Remotis ergo, & reiectis istis contrarijs restat, vera & firma conclusio. *communis. supradicta.*

Decimo, accessorie ad dictam octauam questionem principalem, quod hodie quibuscunque verbis, congruis tamen, potest confici stipulatio, quaeritur an si
621 stipulatio intelligatur esse contracta per haec verba, vendis? vëdo, puta, si dictum sit, vendis mihi talem rem pro centum? & respondeatur, vendo; Ista quaestio est valde subtilis, & valde dubia propter varietatem scriben
622 tium circa illius resolutionem; Super ista questione duae fuerunt Doctorum opiniones: nam aliqui volunt quod ex verbis praescriptis inducti sint, seu celebrati duo contractus, scilicet, emptionis, & venditionis, item stipulationis, & haec fuit opinio Cyni, & Alberti. in l. hac consultissima, § per nuncupationem, C. de testam. qui sequuntur opinionem Iacobi de Are. qui istud idem ibi tenet; & hanc opinionem quoque sequitur Fulgo. in l. 2. in prin. in 2. notab. ff. si cert. pet. & ibidem idem tenet Roma. & idem quoque voluit Alexander in l. si stipuler, § in locando, inf. tit. nostro; & eam ex multis comprobatur Socini. sen. hic, col. 7. 8. & 9. num. 18. & 19. & Dec. in d. l. 2. in 4. notab. ff. si cert. pet. & est magis communis, ut attestantur hic Ripa, num. 11. & Alcia. in lectura antiqua, num. 19. Torniell. num. 99. Iacob. Mandell. num. 158.

Alij verò volunt, quod ex praedictis verbis, videlicet, vendis talem rem pro centum? vendo, unus duntaxat, censeatur & sit inductus, seu celebratus contractus, & ille sit emptio, & venditio, non autem stipulatio,

172 Hieronymi Papp. Interpretatio

tio, & hanc opinionem latè disputat & defendit Bald. Nouell. hìc, col. 5. 6. & 7. & eam sequitur Alexander sibi contrarius, in d. l. 2. in princip. & ibidem quoque Dec. in additio. nu. 3. & Ripa ibidem, col. 2. & 3. & hìc
623 num. 11. vbi dicit hanc secundam opinionem contra communem in puncto iuris esse magis sustentabilem, quam etiam sequuntur plerique alij Moderniores, videlicet, Buttigel. Alcia. & Crot. & in effectum Pau. Leoni. hìc, num. 228. & sequentibus.

Igitur disputemus nos articulum ad partes, & primò referamus fundamenta, quæ fiunt pro communi, & illis respondeamus; Secundò fundamenta contra communem, & illis similiter respondeamus; demum quid nobis verum videatur in hoc articulo subijciamus: Et pro dicta communi opinione faciunt

Primò secundum Socin. hìc, & alios, quia per ista verba, vendis mihi rem pro centum? vendo, exprimuntur duæ formæ contractuum, nēpe, venditionis, & em
624 ptionis, necnon & stipulationis, meritò à verbis nō est in dubio recedendum, vulgata l. non aliter, & l. ille, aut ille, §. cum in verbis, de lega. 3. quòd autem exprimat formam emptionis, & venditionis, patet: quia ex illis verbis constat de consensu vtriusque contrahentis, & de re, & precio certo, & consistente in pecunia numerata; vt Instit. de obliga. ex consensu, in princ. & de emptio. & vend. §. precium, & §. itē precium, quòd autem exprimat simul, & semel etiam formam stipulationis, patet: quia ex talibus verbis constat de interrogatione præcedente, & responsione congrua subsequente, & incontinenti subsequuta, iuxta not. superius, & dicēda inferius, in l. 1. in prin. Accedat ad hoc,
625 quòd legis intentio non est per suam interpretationem

626 nem restringere, & arctare facultatem cōtrahendi, quinimmò potius ampliare, & extendere, vt libera sit omnino ipsorum paciscētium voluntas, d.l. 1. §. si conueniat, ff. de pos. l. in re mandata, C. manda. cum simili
627 bus: item leges ipsæ voluerunt etiam, quòd iste contractus stipulationis sit compatibilis cum quolibet alio contractu, l. stipulationum alia, §. conuentionales, inf. titu. nostro. Si ergo legis interpretatio, & potestas non refragatur, & verba partium apta sunt ad vtrumque contractum inducendum, meritò dici oportet, quòd ex illis verbis censeatur celebratus contractus emptionis, item stipulationis.

Huic primo argumento respondent tenentes contra cōmunem, quòd imò verba, de quibus supra, non possunt importare stipulationem, duplici respectu, primò, quia quantum ad stipulationem, non concurrit
628 consensus ipsorum contrahentium, sine quo certissimum est nullum contractum valere, d.l. 1. §. fin. supra de pactis. Item illa verba, vendis? vendo, non sunt congrua ad importandam stipulationem; Quòd non concurrat consensus demonstrant, quia dicunt, quòd ex quo per illa verba, vendis? vendo, importatur contractus iuris gentium de se validus & vestitus, nec indigens in aliquo fomento, seu confirmatione stipulationis, non est credendū, nec verisimile, quòd partes per illa verba, etsi habeant interrogationem, & responsionem, habuerint animum stipulandi, & quatenus per eum modum inierunt contractum stipulationis, dicūt quòd istud factō accidit præter animum & intentionem
629 nem conficiendi stipulationem; & ideo de tali factō non esse curandum, l. 2. in fin. ff. de condit. & demonstr. & l. sed & si sic, de lega. 3. Insuper, quòd verba nō sint congrua

174 Hieronymi Papp. Interpretatio

congrua ad significandam stipulationem deducunt;
 630 quia ista verba, vendis? vendo, important executio-
 631 nem actus de præsenti, verba autem, quibus concipitur stipulatio, important effectum obligationis in futurum, vt d.l. 5. §. stipulatio, ibi daturum, facturum-ve, &c.

Sed tuendo communem, possumus respondere, q
 immo in illis verbis, vendis? vendo, constat de consensu respectu stipulationis; cū enim verba apta sint, & accommodata ad stipulationem ipsam, talis præs-
 632 mitur voluntas, qualis ex verbis elicitur, quæ ad in-
 633 dicandam voluntatem fuerunt inuenta, ad l. Labeo, vers. nam quorsum, ff. de supelle. lega. & ista est regula, quod ex verbis indicatur voluntas, d.l. non aliter;
 634 in dubio ergo inhærendum est regulæ. glo. in l. omnis definitio, ff. de reg. iur. qui ergo vult dicere, quod per illa verba, vendis? vendo, non censetur celebrata stipulatio, necesse est, quod istud concludenter probet; nec bonum est illud medium, quo vtuntur Bald. iun. & alij, tenentes contra cōmunem, videlicet, quod cū stipulatio non sit necessaria in istis contractibus vestitis, ideò præsumptio est, quod partes noluerint illam conficere in casu prædicto; quia licet stipulatio in casu prædicto & similibus non sit necessaria, tamen negari non potest, quin sit utilis, vt per Barto. in l. singularia, in 6. speciali, ff. si cert. pet. in dubio autē præsumuntur partes velle id, quod est sibi vtile, argum. l. cum de indebito, ff. de probatio. Item præsumptio alia
 635 iuris est, quod verba interrogationis, & responsionis non censeantur esse prolata casu fortuito, sed animo deliberato, vt docuimus supra. Vltèriùs, & alia iuris præsumptio est, quod quoties interueniūt omnia
 necessaria-

637 necessaria ad actum, præsumuntur disponentes voluisse facere illum actum, l. nō codicillum, C. de testam. Præterea, quòd quando verba cōtinent interrogatio nem, & responsionē, in dubio importent contractum stipulationis, & dicenti contrariū incumbat onus probandi, satis apertè probat tex. in l. iuris gētium, §. q̄ fere, ff. de pact. maximè intelligendo illū tex. de stipulatione appositā indistinctè, iuxta pacta, siue nuda, siue vestita, & in scripturam redacta, vt videtur ibi sentire glos.

638 Vteriùs, quòd illa verba sint congrua ad significādam stipulationem, patet, quia licet prædicta verba, vendis? vendo, importent executionem facti de præsentī quantum ad corticem & primam significationē, quatenus scilicet, ponunt statim in esse ipsum contractum venditionis, tamen quantum ad intrinsecam aliam significationem facti in futurum; ille enim qui dicit, vëdo, implicite, & virtualiter promittit rem tradere emptori, & tantum est dicere, vendo, quantum dicere, promitto tibi rem tradere ex causa emptionis, & ita respondent, saluando communem Soc. sen. hic & Moder.

Secundò, pro prædicta cōmuni opinione facit secundum Socin. & alios, quia videmus, quòd si stipulatio apponitur incōtinenti, iuxta aliquem contractum validum, seu vestitum de iure gentium, ad illum roborandum valet quidem stipulatio, nec impeditur eius natiuitas propter illum contractum, cui adijcitur, vt probatur in l. si stipulatus, sup. de vsur. & in l. duo societatem, sup. pro socio; & d. l. stipulationum aliarum, §. conuentionales, tit. nostro, quinimò potius aliquando impeditur, seu retardatur alius contractus, & stipulatio resultat,

resultat, vt d.l. si stipulatus, §. fin. & l. sequenti. meritò idem dicendum est in casu nostro de illa stipulatione, quæ non apponitur incōtinenti, iuxta contractum iuris gentium vestitum, sed resultat vno & eodem tempore, & simul & semel cum eo; quia ea quæ insunt alicui contractui, & ea quæ fiunt incōtinenti parificātur. vulgata l. lecta. vers. dicebam, ff. si cert. pet. & d.l. iuris gentium, §. quinimmo, sup. de pact.

Ad hoc respondent tenentes contra communem, 640 quòd argumentum procedit clarissimè, quando ipsa stipulatio expressè, & separatim adijcitur iuxta contractum iuris gentium, isto enim casu non potest dubitari super voluntate partium, nūquid scilicet habuerint animum contrahendi stipulationem; item vtrum verba interrogationis, & responsionis sint accommodata ad eam significandam; at nos non loquimur in casu isto, sed in casu, vbi stipulatio dicitur coniunctim, & simul & semel resultare ex eadem conceptione verborum cum contractu venditionis, quo casu benè militat dubium super voluntate partium, & qualitate verborum respectu stipulationis.

Sed huic responsioni replicatur, tuendo communem, quòd ipsa nō tollit argumentum, cuius vis in eo consistit, quòd parificatur actus, qui fit incōtinenti cum actu qui inest, ad hoc enim non tendit responsio, sed in effectu inculcat illud idem, quod habetur in responsione primi argumenti, & iam fuit replicatum supra, ideo non repeto.

Tertiò, pro eadem communi opinione, & sic quòd per illa verba, vendis? vendo, censeatur esse inductus 641 contractus stipulationis, facit, quia non est nouum in iure, quòd ex vno & eodem actu resultent duo diuersi

uersi effectus, non solum ad eundem finem tendentes, vt l. puberem, C. de iure deliber. sed etiam ad diuersum, vt l. in numerationibus, §. fin. ff. de solutio. sic ergo & in casu nostro non debet esse mirum, quod ex vno, & eodem facto seu ex vnica verborum forma & conceptione, resultent duo illi contractus, venditio nis scilicet, & stipulationis.

Ad hoc respondent tenentes contra communem, 642 quod text. in d. l. puberem, loquitur in actu, qui pendet ex voluntate vnus gerentis tantum, & tendit ad illius commodum tantum, idest ad sibi acquirendum; nos verò loquimur in actu, in quo duorum consensus requiritur, & agitur in eo de obligando; item tex. in d. l. in numerationibus, loquitur de tollenda obli- 643 gatione, quæ non mirum quod tollitur quæcunque sit per solutionem, vt Insti. quib. mod. tolli. oblig. in prin. secus verò, vbi de ea inducenda agitur, l. Arianus, ff. de actio. & oblig. cum vulg.

Sed pro communi huic responsioni replicari potest, quod quicquid dici possit circa d. l. puberem, & l. in numerationibus, per alias leges istud probatur, & verum est, quod ex vno & eodem facto resultare possunt duo contractus compatibles, vt est text. in l. si quis ante, sup. de acquir. posses. & in l. Aristo. & ibi per Bart. sup. de donatio. & probatur in l. duo societatem contraxerunt, sup. pro socio. secundum verum intellectum glos. magis communiter approbatum; quem textum inducas, vt hic per Socin. num. 18. in versic. secundo mouentur. & not. istud Fulgos. & Roma. in d. l. 2. in princip. & latè deducit Socin. hic, sub d. num. 18. non erit igitur mirum, si dicatur, quod resultat venditio & stipulatio ex illa vnica conceptione verborum, vi-

M delict,

178 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

videlicet, vendis? vendo, postquam stipulatio, ut probaui, est contractus, qui se cōpatitur cū quolibet alio.

Quartò, pro eadem communi adducitur tex. in l. 2.

C. de pact. inter empto. & vendito. vbi ex eadem forma
644 ma adhibita in ipso contractu emptionis & veditio
nis oritur duplex contractus, vnus nominatus, & alius
innominatus; ergo a fortiori dicendum est, quòd ex
vno, & eodem facto resultent duo contractus nomina
645 ti, & sic eiusdem generis, quia similia & eiusdem ge
neris existentia faciliùs se mutuò compatiuntur.

Huic argumēto, quod verè nihil facit pro commu
ni, benè tenentes contra communem respondent,
quòd imò in casu d. l. 2. nō erat idem factum, sed imò
duplex, quia erat ibi contractus emptionis & vendi
tionis specificè factus, & vlteriùs etiam erat expressè
& distinctè ac separatim, licèt incōtinenti appositum
pactum de retrouendendo, ex quo pacto, & sic secun
do facto habita relatione ad contractum resultat ibi
contractus innominatus; at in casu nostro est secus,
quia est vnicum factum, seu vnica forma, & vnica ver
borum conceptio.

Quintò, & vltimo, pro ista opinione communi vi
detur esse casus, si non cauilletur, in l. si stipuler, §. fin.
inf. tit. nostro, vbi in effectum vult ille text. quòd licet in
contrahenda locatione & conductione, emptione &
venditione, non sit seruata forma stipulationis, puta
quòd non fuit respōsum ad interrogata, valent nihilo
minùs illi contractus, ergo a contrario sensu si fuisset
seruata forma stipulationis, ut quia ad interrogata
fuisset responsum, ut præsупponimus fuisse factum in
casu nostro, resultaret etiam stipulatio vltra illum con
tractum, de quo ibi.

Pro

Pro responsione huius argumenti, & ad intelligentiam d. l. si stipuler, §. si. multa dicunt hic Bald. Nouel. & Socin. ut per eos videri potest, quorum responsionibus omissis, quoniam a vero absunt, respondet melius 646 quàm ipsi faciant, Moder. Pataui. h. c. sub nu. 224. dicens, quòd tex. in d. l. si stipuler, §. si. non facit ad propositum, neque ibi sumi quoquo modo potest illud argumentum à contrario sensu; nam ibi l. C. non intendit determinare nunquid si ad interrogationem fuisset responsum, valuisset id, quod ibi agebatur in vim stipulationis, sed solùm intendit decidere nunquid ualeat emptio, uel ualeat locatio, si illa ineatur per modum interrogationis, & responsionis, eo casu, quo vel ad interrogationem non respondeatur congruè, vel respondeatur ex interuallo, & determinat, quòd ualeat talis contractus, licet non sit responsum ad interrogationem; & argumentum à contrario sensu, quod inde sumi potest, videlicet, si fuisset responsum ad interrogationem, infert, quòd multò magis valuisset emptio vel locatio, non autem quòd valuisset stipulatio, de quo contractu nulla ibi erat quæstio, nec istud erat ibi in mēte, seu proposito ipsorum contrahentium.

Sed ista responsio Moder. Pataui. quamuis prima facie videatur esse colorata, & plausu digna, tñ nihil valet, quia præsupponit, quòd si in eo casu fuisset congruè responsum ad interrogationem, non tamen resultarset stipulatio, sed quòd tanto magis ualuisset uenditio, uel locatio; Ego autem considero, quòd si istud præsuppositum Leonij esset uerum, sequeretur quod casus, de quo ibi, modicam haberet dubitationē, nam prædicti contractus solo consensu perficiuntur, unde

M 2 præ-

- præsupposito, quòd partes vellent illos contrahere per stipulationem, & quòd isto modo illi non possent sustineri, quia non fuit responsum ad interrogatio-
- 647 nem, modicum erat dubium, vtrum deberent valere quo ad effectum, per regulam iuris quæ vult, non esse curandum de modo, dummodo habeamus effectum, l. 3. vbi Bald. C. de institu. & substitu. & aliam,
- 648 quæ dicit, quòd qui destinat facere actum vno modo, in dubio non censetur renunciare facultati facienti illum alio modo meliori quo potest, l. si miles qui destinauerat, ff. de milit. testamen. Et rursus si sumpto argumento à contrario sensu, ibi intelligamus, vt volebat Leonius, quòd si fuisset responsum interrogationi, multo magis valuissent emptio, & locatio, ille textus fuisset omnino de indubitabili; At si intelligamus, quòd isto casu non solum in vim emptionis, & locationis, sed etiam stipulationis, ille textus haberet satis probabilem dubitationem; in isto ergo
- 649 dubio dicamus, ex istis duobus præsuppositis, istud vltimum esse faciendum, iuxta notata per Bartolum in l. in ambiguo, ff. de rebus dubijs.

Et quòd ibi si fuisset ad interrogationem congruè responsum vel incontinenti, resultasset vltra emptionem, vel locationem, stipulatio, satis perspicuè demonstratur ibi, dum dicit l. C. quod emptio & locatio possunt contrahi seu confirmari verbis, quod tantum est dicere, quantum, quòd tales contractus iniri

650 possunt per stipulationem; nam contrahere verbis, & contrahere stipulatione, sunt synonyma, l. obligamur, in princip. supra titu. proximo. l. prima, in princip. inf. titu. nostro, & Instit. cod. in princip. Vtteriùs si

esset.

651 esset verus intellectus Leonij, ille text. non faceret ad titulum, sub quo est situatus, contra l. Imperator, ff. de in diem addictio.

Pro contraria modò opinione, quæ fuit Bal. Nouelli, & sequacium, plura adducuntur, &

Primò, quia stipulatio, vt dicitur inferius, inuenta
652 fuit propter nudas conuentiones, quæ sine vestimento remanissent, nisi fuisset inuenta stipulatio, qua mediante ipsæ nudæ conuentiones vestiuntur, & fomentantur; quo stante, sequitur, quòd contrahentes tunc mediante interrogatione & responsione, quibus vtuntur in contrahendo, censeantur habere animum contrahendi stipulationem, quando illam interponunt super conuentionibus nudis, & aliàs inefficacibus,
653 quando verò vtuntur interrogatione, & responsione super actibus, aliàs de se validis, & vestitis, vt euenit in casu nostro, non censeantur habere animum stipulandi, quia nō est necessarium, sine quo
654 animo, seu consensu certum est nullum cōtractum posse iniri, l. 1. §. si. ff. de pact.

Huic primo argumento, si quis velit communem opinionem tueri, responderi potest; vt aliàs supra dicebamus, quod non sequitur, non est necessarium in casu, de quo agimus, quòd resultet stipulatio, ergo partes non censentur habuisse animum stipulandi, quia immo ex quo partes vsæ fuerunt necessarijs, & requisitis ad stipulationem conficiendam in dubio præsumendum est, quòd habuerint animum stipulandi, argum. d. l. non codicillum, C. de testam. & l. illud, §. tractari, supra, de iure codicillor. & qui vult dicere contrarium, necesse est, quòd prober, d. l. iuris gentium, §. quod ferè, ff. de pact. licet enim in isto casu

M 3 non

non sit necessaria stipulatio, tamen non est damnosa,
 655 quinimò est utilis, quia expedit nobis habere plura
 remedia, l. cum filius, §. varijs, de legat. 2. & iura, qui-
 bus innitimur, esse firmiora; quod accidit in casu no-
 stro mediante ipsa stipulatione, quæ ob id de commu-
 656 ni stylo notariorum adiici solet, quibuscunque con-
 uentionibus nudis vel vestitis, vt docet experientia,
 vt probat text. in d. §. quod ferè, & facit Instit. eod. in
 fine princ.

Nec releuat, quòd stipulatio fuerit inuenta prop-
 ter conuentiones nudas, vt scilicet ea mediante ve-
 657 stiantur, quia fateor, sed dico, quòd tale remedium
 quod ab initio, & in sui origine fuit inductum ex cau-
 sa necessitatis, ex postfacto potuit extendi ad casus,
 vbi non est necessitas, sed utilitas, prout patet exem-
 658 plum in remedio bonorum possessionis contra ta-
 bulas, quod ab initio fuit ex causa necessitatis inuen-
 tum propter filios emancipatos qui erant à patre præ-
 teriti, vt in §. emancipati. Instit. de hæredi. quæ ab in-
 testa. defer. & tamen ex post facto ex causa utilitatis
 659 fuit extensum etiam ad suos præteritos, l. is qui in
 potestate, in princ. ff. de lega. præstan. quibus aliud e-
 tiam remedium comperebat, nempe ius dicendi nul-
 lum iuramentum, vt ibi dicitur, & in l. maximum vi-
 tium, §. sancimus, C. de liber. præter.

Secundò, pro eadem opinione contra commu-
 nem arguit Socin. sen. post Bald. Nouell. hoc modo,
 si diceremus, quòd ex illis verbis, videlicet, ven-
 dis? vendo, resultaret contractus stipulationis, &
 emptionis, certè sequeretur, quòd sic interpretan-
 do duo contractus diffformes resultarent ex eodem fa-
 660 cto, at talis interpretatio in dubio non est facienda,

vt

vt ex eodem facto resultent duo diuersi contractus, meritò, &c. doctrina est Bartoli, in l. certi conditio. §. quoniam, in r. oppos. ff. si cert. pet. & clariùs in l. 2. in prin. in 2. notab. ff. eod.

Sed saluando communem ad hoc responderi potest, vt etiam superiùs dicebamus, quod non inconuenit, quod ex vno, & eodem facto resultent duę species diuersę contractuum compatibilium, & ob id non est etiam absonum sic interpretari factum, vt inde resultarent duę species contractuum compatibilium, cuiusmodi est stipulatio, quę se comparitur cum quolibet alio contractu, d. l. 5. §. conuentionales, infra eodem. Illud enim quòd dicitur in argu-
661 mento per illam doctrinam Barto. procedit in duobus contractibus contrarijs, & incompatilibus ratione repugnantię, & contrarietatis, argum. l. vbi repugnantia, ff. de reg. iur. & l. 1. & ibi notatur, C. de furt. & ad hoc facit alia doctrina Bart. in l. singularia, in 6. speciali, ff. si cert. pet.

Tertiò pro eadem contra communem facit, quia si diceremus, quòd ex prædictis verbis, videlicet, vendis & vendo, resultarent duo contractus, nempe emptionis & stipulationis, certè sequeretur quędam inæqualitas respectu obligationis inter ipsos contractantes, quia scilicet, ipse venditor esset obligatus ad rei traditionem ex duplici contractu, & emptionis & stipulationis, emptor autem versa vice esset tantum obligatus ex contractu venditionis, cum ipse non sit ille qui promittat stipulanti, sed stipuletur, & sibi promittatur à venditore, & sic sequeretur quędam clau-
664 dicatio contractus, quę vtrique, nec sunt verisimilia, nec a iure tolerantur, l. si. ff. de acceptilatio.

M 4 Huic

184 *Hieronymi Papp. Interpretatio*

Huic argumento, saluando communem, dici po-
 665 test, quòd non est aliquod absurdum, quòd melior
 sit conditio vnius ex contrahentibus, qui sciuit cau-
 666 rius negociari, quàm alterius, licet enim còtrahenti
 bus se decipere, quod vtiq; plus est, vsque ad dimi-
 dium iusti precij, l. 2. & ibi nota. C. de rescind. vendi-
 tio. ille enim, qui emendo vtitur interrogatione,
 cautè negocium suum agit, postquam sibi obligat
 respondentem duplici vinculo ad rem tradendam;
 vnde vice versa debuisset venditor interrogare em-
 ptorem de solutione precij, vtendo eadem cautela
 emptoris; cum igitur hoc non faciat, & id sua cul-
 667 pa accidat, debet istud sibi imputare, cap. dam-
 num, de regul. iur. lib. 6. & dicere, non fuit meus a-
 nimus contrahere stipulationem, non sufficit, quia
 668 istud propositum retentum in mente, sibi non po-
 test prodesse, vulgata l. si repetendi, C. de condi. ob
 cau. & præsumptio iuris est in contrarium; post-
 quam contrahentes vsi sunt requisitis ad stipulatio-
 nem, vt dixi supra. Nec est verùm, quòd ex tali
 interpretatione resultet aliqua claudicatio contra-
 669 ctus, quia tunc resultaret claudicatio, quan-
 do ex vno, & eodem contractu, vnus obligaretur,
 alius non; item, quando ex vno & eodem contra-
 ctu vnus obligaretur duplici obligatione, seu effi-
 caciùs, quàm alius; at in casu nostro considerari
 non potest ista claudicatio, quia hìc non est vnus
 contractus, sed sunt duo contractus, scilicet, em-
 ptio, & stipulatio, & vterque producit obliga-
 tionem secundum suam naturam, nempe em-
 ptio hinc inde, stipulatio verò ex vna parte tan-
 tùm.

Quartò

Quartò pro eadem contra communem adducitur
tex. in l. obligamur, in prin. sup. tit. proximo, ubi I. C.
tradendo doctrinam obligationis introducendæ dicit,
quod quandoque obligamur re, quandoque verbis,
quandoque re, & verbis simul, quandoque etiam con
sensu; unde patet, quòd sumendo argumentum à suf
ficiēti partium enumeratione, non potest dari casus
in quo simul, & semel quis obligetur consensu, & ver
bis, ut eueniret, si in casu nostro diceremus, quòd ex
illis verbis, videlicet, vendis? vendo, resultarent em
ptio, & stipulatio.

Sed huic argumento, saluando communem ex in
tentione Socini, & Modernorum, responderi potest,
quòd ille tex. d. l. obligamur, nō obstat, quia I. C. in eo
vult declarare, seu ostendere fontes ex quibus ema
nant obligationes, & secundum ipsum sunt quatuor,
videlicet re, verbis, consensu, & re, & verbis simul; &
vult, quod ex istis quatuor fontibus, seu modis con
trahendi, quatuor oriuntur obligationes, hoc est ex
vnoquoque eorum oriatur vna tantum species obli
gationis, sed licet istud fateamur nos, tamen tex. non
obstat casui nostro, in quo quærimus, non an ex vno
contractu misto consensu, & verbis oriatur vnica obli
gatio, nec istud asserit cōmunis opinio, sed an ex duo
bus cōtractibus simplicibus, & diuersis resultantibus,
& causatis ex eodem facto, duæ oriuntur obligationes
diuersi generis, nempe ex empto, item ex stipulatu, &
communiter volunt, quòd sic, & sic cum illa loquatur
in diuerso casu, nil mirum si illi non obstat d. l. obliga
mur. Præterea, dici potest, quòd ille tex. l. obligamur,
non intendat uti argumēto à sufficiēti partiū enume
ratione, sed quod simpliciter intendat tradere doctri
nam

186 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

nam circa introducēdas obligationes, & procedat ad id per exempla, vnde quatenus exemplificat de contractu misto re, & verbis, per istud exemplum non in-
 670 tendit excludere alia, quia exempla regulam non restringunt, vulgata l. damni infecti stipulatio pertinet. in prin. ff. de dam. infect. sed prior responsio est tutior.

Quintò, quòd per præscripta verba, videlicet (vendis? vendo) sit impossibile cōsiderare, quòd inducatur contractus stipulationis, facit hic Hieronymus Tor-
 niellus subtilem rationem, volens in effectū, quòd si istud diceremus, sequeretur, quòd vno, & eodem mo-
 mēto, quo induceretur stipulatio; simul, & semel quo-
 que dissolueretur; sed istud reputatur absurdum, & in-
 conueniens in iure, & naturali quoque rationi repu-
 671 gnat, meritò, &c. eodem enim momento temporis non debet oriri obligatio, & expirare, l. Titio cum morietur. ff. de vsufu. l. vsufructum cum moriar. ff. de vsufu. lega. Absurdum, & inconueniens, quod sequeretur, probat subtiliter considerando, quòd per hanc stipulationem (vendis? vendo) nihil aliud induceretur inter partes, nisi contractus emptionis, & venditionis; in hunc enim contractum solum negotium, seu factū deducitur, vt cantant ipsa verba (vendis? vendo); at eo ipso quo sunt prolata ista verba inter partes (vendis pro tanto precio? vendo) est inductus contractus venditionis, ergo eodem momento temporis, quo esset perfecta stipulatio, ipsa quoque esset adimpleta, & cō-
 672 sequenter tāquam soluto eo, quod deductum esset in stipulationem, ipsa stipulatio esset extincta, veluti solutione eius quod debetur, Institut. quib. mod. tolli. obliga.

Huic argumento quamuis subtilissimo, saluando
 com-

communem responderi potest confitendo, quod per ista verba (vendis? vendo) non inducitur inter ipsos contrahentes promissio aliqua de vendendo, sed ipse contractus venditionis actualiter in esse deducitur; sed negatur, quod contractus stipulationis, qui secundum communem resultat ex illis verbis eodem tempore, & momento esset resolutus, seu expirasset, nam dico quod, licet ex tali stipulatione non posset oriri obligatio ad vendendum, quia iam venditio esset facta, tamen
673 posset oriri obligatio ad faciendum alia, quae sunt de natura contractus emptionis, nempe ad tradendum rem, & ad cauendum de euictione, lex empto. in prin. ff. de actio. empti; sic ergo dato, quod talis contractus stipulationis resuleret, non tamen sequeretur illud absurdum, quod considerat Torniell. quia scilicet stipulatio eodem momento expiraret, quia immo non expiraret, ut dixi.

Sexto contra communem adducunt Moderni Patavi. hic, num. 228. istam rationem; quia dicunt, quod quando sumus in dubio, nec apparet expresse, quid
674 contrahentes senserint, tunc illi contractus censentur initi, & celebrati inter eos, quorum nomina siue tituli exprimuntur; quo stante, subdit ipse, sequitur, quod cum proferuntur ista verba (vendis? vendo) certum est, quod solus titulus contractus emptionis, & venditionis nominatur, & exprimitur, de stipulatione autem, & eius nomine, in tali verborum conceptione ne verbum quidem; merito ergo in dubio stipulatio non intelligitur esse contracta, sed solum emptio, & venditio.

Nec dicatur, subdit ipse, quod immo satis videtur etiam stipulationis verba fuisse expressa, ex quo per
viam

viam interrogationis præcedētis, & subsequutæ respō-
sionis fuit facta venditio, quia respondetur hoc non
sufficere, si ipsi contrahentes aliud agant; allegat l. obli-
gationum substantia, §. fin. sup. tit. 1. quod autem hīc
aliud agant, apparet expressē, quia ipsi contrahentes
expresserunt talia verba, quæ alium contractum signi-
ficant, nempe, emptionem, & venditionem.

Huic argumento facto per Moder. iste Patau. te-
net hanc partem contra communem, modico nego-
gocio satisfieri potest, considerando, quod illa doctri-
na, quæ adducitur, quod in dubio intelligitur celebra-
tus contractus, cuius titulus a contrahentibus expri-
mitur, potest procedere in illis solū contractibus,
675 qui particulariter inseruiunt sibiipsis¹, non autem
alijs, qualis est stipulatio, quæ potest adaptari, vt dixi
supra, cuilibet contractui, & conuentioni; nam in ipsa
676 stipulatione contrahenda ferè nunquam exprimi-
tur titulus, seu nomen talis contractus, vt obseruare li-
cet in multis ll. illius tit. supra, de verbor. obligatio. &
particulariter in §. in hac, Inst. eod. tit. vbi stipulatio de-
signatur maximè per illa verba (spondes? spondeo.
promittis? promitto. dabis? dabo) & hodie in effectū
quibuscunque verbis; in illis ergo verbis nullum no-
men stipulationis apparet, & tamen ex interrogatio-
667 ne, & respōsione resultat; ad qualificandum enim, seu
denominandum contractum, non magis attenditur
expressio tituli, seu nominis, quàm effectus, seu quali-
678 tas ipsius facti; magis enim dignoscitur species con-
tractus ab eo, quod re vera agitur, quàm ab ipso no-
mine. Practi. Papi. in form. libelli in cau. vendi. in verb.
cessit, num. 6. vbi dicit, quod quando non est expres-
sus titulus contractus, tunc attendenda sunt substantia-
lia

lia actus, à quibus contractus effectualiter assumit titulum, & figuram; & tradit las. in l. 1. num. 23. C. de iure emphyt. & plenè cumulat Menoch. de præsump. lib. 3. præsumpt. . . num. 33. Meritò ergo cum in illis verbis (vendis? vendo) constet de interrogatione, & congrua responsione, & sic de substantialibus ipsius stipulationis, dicendum est inde resultare stipulationem, licet tale nomen non sit expressum, contrahentes
680 enim censentur aliquid agere nò solum quando id apertè exprimunt, sed etiam quando id colligitur tacitè ex qualitate facti. l. 2. in fi. vbi glo. inf. de nouatio.

Et dicere prout dicebat iste Moder. quòd in casu nostro contrahentes non intendebant facere stipulationem, & ob id non est satis, quòd interuenerit interrogatio, & responsio; respondetur, quòd hoc est dubium, & in dubio, cum interuenerint substantialia, & necessaria ad actum, præsumendū est, quod voluerint talem actum conficere, vt dixi latius supra.

Septimò pro eadem parte contra communem adducitur, quia si diceremus, quòd ex illis verbis (vendis? vendo) nasceretur emptio, & stipulatio, sequeretur, quòd ex vno, & eodem facto resultaret vnus contractus bonæ fidei, videlicet emptio, & alius stricti iuris, sicut est stipulatio, sed absurdum est, quòd ex vno, & eodem facto proficiscantur duæ actiones altera bonæ fidei, altera stricti iuris, vt voluit Bar. in l. de diuisione. ff. soluto matri. meritò, &c.

Huic argumento replicatur, quòd immo nullum
682 absurdum est, quòd ex vno, & eodem facto nascantur duæ actiones, altera bonæ fidei, altera stricti iuris, vt ait las. in d. l. de diuisione. col. 4. & probat istud, quia videmus, quòd actio de peculio, quæ datur contra patrem,

patrem, & quæ datur contra filium, est vna, & eadem actio. l. 3. §. si filius. & §. nec interest. ff. de pecu. & tamē
 683 quatenus datur contra patrem, est stricti iuris, quatenus contra filium est bonæ fidei, ut vult Bar. in l. 1. in prim. col. 5. ff. de pecu.

Præterea possumus dicere, quod immo in casu nostro actio, quæ proficeretur ex stipulatione, non esset stricti iuris, sed bonæ fidei, quia cum ista stipulatio
 684 sit interposita super contractu bonæ fidei, illius naturam imitatur, & adsumit. l. 1. §. bellissimè. ff. ut legat. no. cau. laf. hic. col. 5. vers. tertio facit. & latè dicemus infra.

Octauò, & ultimò facit secundum Alcia. hic, quia
 685 stipulatio dicitur esse cōtractus accessorius ad alios. l. 5. §. conuentionales. inf. eod. ubi stipulatio pendet ex negotio cōtracto, quo stante, ait, ipse succedit, quod talis cōtractus non debet esse in consideratione tanquam principalis. argumento l. legata inutiliter. ff. de lega. præstan.

Sed ad hoc respondetur, quod ad saluandam communem satis est, quod in casu nostro stipulatio quoquo modo consideratur, cū non sit disputatio de hoc, an scilicet resultet æquè principaliter, an accessoriè ad cōtractum emptionis.

Præterea licet stipulatio, quatenus pendet à negotio cōtracto, & sic quatenus illud præsupponit, pos-
 686 sit dici accessoria, tamen respectu intentionis cōtrahentium dici potest æquè principalis; patet hoc, quia ideo partes apponunt, iuxta aliquem actum stipulationem ipsam, ut ipse actus à tali stipulatione cōfirmationem, & fomentum recipiat; hoc autem repu-
 687 gnat naturæ ipsius accessorij, quæ est, ut non confir-
 met

met principale, sed ab eo confirmetur. l. quod per manus, ff. de iur. codicillo.

Ex his ergo, quæ hæcenus dicta fuerunt, satis apertè docetur, quòd magis probabilis in isto articulo sit communis conclusio, quæ habet, quòd per illa verba, videlicet (vendis? vendo) sit inductus duplex contractus, & emptionis, & stipulationis.

Quid igitur tandem pro finali resolutione articuli dicemus? Domini, ego sum in noua quadam opinione, quam ego tenendam esse existimo saltem in via di
688 sputatiua, & dico, quòd per illa verba (vendis? vendo) non est inducta emptio, & stipulatio simul, vt existimat opinio communis, neque etiam est inductus solus contractus emptionis, & venditionis, vt putat alij, qui tenent contra communem, sed est inductus solus contractus stipulationis; & sic ista mea opinio est quædam opinio tertia in isto articulo.

Quòd autem ex illis verbis (vendis? vendo.) nullo modo possit resultare contractus venditionis, perspicuè demonstratur tali medio; Certum est, quòd talis
689 contractus emptionis, & venditionis est vtròque obligatorius, & per consequens mutue obligationes, hinc inde oriuntur inter contrahentes. Modò sic;
690 per illa verba (vendis? vendo) dici non potest, quòd obligetur emptor venditori vlllo modo, meritò impossibile est dicere, quòd talia verba producant contractum emptionis, & venditionis; probatur hoc, quia ille, qui profert in alium illa verba (vendis talem rem pro
691 centum?) interrogat, & sic loquitur interrogatiuè, qui modus loquendi non importat, seu inducit obligationem aliquam in persona ipsius interrogantis, obli
692 gatio enim induceretur per verba dispositiua, vt de se est

se est notissimum; illa etenim verba secundum eorum
 693 proprium significatū exprimunt in persona interro-
 gantis voluntatem, seu animum explorandi intentio-
 nem respondentis, & illum obligandi sibi ad id quod
 in interrogatione continetur, quatenus scilicet sibi
 placeat, postquam fuerit redditus certior de mente
 ipsius respōdentis; sic ergo cum talia verba (vendis rē
 pro centum?) sint prolata ab interrogante gratia cer-
 tificandi se de mente ipsius interrogati, & habendi il-
 lum obligatum, quatenus postmodum sibi placeat; di-
 cendum est utique, quòd non possint inducere cōtra-
 ctum emptionis, & venditionis, qui, ut dixi necessariò
 includit obligationem in vtraque persona contrahen-
 tium.

Ista autem nostra nova opinio, quam ex prædicta
 consideratione verissimam existimo, debet sanè intel-
 694 ligi, in casu scilicet, in quo ex abrupto, & absq; vlla
 præcedente deliberatione super negotio de emendo,
 & vendendo proferuntur; secus autem si fortè post-
 quam diu inter partes esset tractatum, & ventilatum
 de emptione, & vënditione, pro finali cōclusionē actus
 proferrentur prædicta verba (vendis? uendo) tunc
 enim putarem ex illis uerbis induci duos contractus,
 uidelicet, uenditionis, & stipulationis, prout habet cō-
 munis opinio supradicta; & ratio tunc est: quia ex eo
 695 quod præcessit inter partes, eo casu apparet, quòd
 mens interrogantis non est simpliciter explorare ani-
 mum interrogati, sed uelle concludere contractum
 uenditionis, & per consequens se obligare ex empto,
 696 quatenus sequatur responsio; inter contrahentes
 enim colligitur consensus non solùm ex his, quæ aper-
 tē exprimuntur, sed etiam ex eo, quòd tacitè resultat

ex facto, quod geritur, & eius circumstantijs. d.l. 2.
in fi. vbi glo. ff. de noua. facit l. 2. ff. de pact.

Et in istis propriè terminis (nota) puto esse intelligendum tex. in d.l. si stipuler. §. si. supra allegatum, quem tex. dixi probare communem opinionem, & quia ita debeat intelligi patet ex illis verbis ibi in locando, & emendo, quæ denotant interrogationem illam, & responsionem (vendis? vendo, locas? loco) fuisse prolata à partibus tractantibus de emendo, vel locando; quod ulterius patet ex alijs verbis, de quibus ibi, videlicet, (valere, quod actum est) idest, vel locationem, vel venditionem; tractabāt ergo ibi partes inter se vel de emendo, & vendendo, vel de locando, & conducendo, & in ipsa tractatione in fine eius interposita fuit interrogatio, & responsio, ex qua ut dixi, resultant duo contractus; at quando quis simpliciter, & ex abrupto dicit alicui (vendis talem rem pro centum?) non constat de illius animo præcisè, & deliberatè, quod emat ex qualitate ipsorum verborum, nec etiam ex qualitate facti, seu negocij cum nullus de venditione fuerit tractatus, meritò ergo in tali casu restabit, quod illa verba (vendis?) expriment simplicem quandam voluntatem explorandi animum interrogati, & obligandi illum sibi ad id, de quo fuit interrogatus, & perficiendi ipsum negocium principale, quatenus postmodum certior factus de eius voluntate deliberet, & sibi placeat, quod effectum sortiatur. Et ita puto esse dicendum in isto articulo, super quibus tamen tu cogitabis, quia alij non sic intelligunt.

¶ Undecimò principaliter quæritur quare stipulatio fuerit introducta, siue ad quem finem; Ad hoc respondet hic originaliter Paul. de Cast. hic in 4. quæsi-

N to

to, nu. 4. & post ipsum Alex. hic, col. 2. & las. col. pen.
 699 & alij posteriores, quòd stipulatio fuit introducta
 duplici de causa, videlicet propter necessitatem, item
 propter vtilitatem; Necessitatis subijcit Paul. duo exē
 pla, videlicet propter promissiones iudiciarias, iuxta
 tit. qui satisda. cogan. & tit. si quis cautio. & iudi. solui.
 & Inst. de diuisio. stipu. & de præt. stipul. Itē propter
 700 promissiones fideiussorum, qui non possunt sine sti
 pulatione obligari efficaciter. l. blanditus. C. de fideiuf
 so. Vtilitatis verò nō subijcit aliquod exemplum spē
 ciale, sed dicit, quòd fuit utilis in casibus prouisis a iu
 re gentium, & tunc dicitur stipulatio conditionalis, vt
 inf. eod. l. 5. in prin. iuncta l. si stipulatus, sup. de vsur.

Circa ista dicta Pau. Castren. ad plura animaduerti
 debet; Primò quatenus ipse dicit, quòd stipulatio in
 uenta fuit propter necessitatem; nam istud non vide
 tur esse verum secundum Socin. iun. hic, nu. 107. nam
 701 propriè, & præcisè loquendo secundum ipsum nul
 la fuit necessitas introducendi stipulationem; cum po
 tuisset lex disponere, quòd omnia pacta nuda iudicia
 ria, vel extraiudiciaria producerent actionem, & po
 tuisset facere, quòd fideiussio fieret absq; stipulatione,
 & ideo subijcit, quòd, cum nulla in effectū fuerit ne
 cessitas introducendi stipulationem, ipsius inuentio
 fuit excogitata solū propter vtilitatem, idest ad ve
 stiendas conuentiones nudas, non immutādo illarum
 naturam, sed illis addendo vestimentum, & robur per
 interpositionem stipulationis super eis.

Sed ista reprehensio Maria. Socin. non est acceptā
 da, quia non est reprehensio, sed magis est declaratio
 mentis, & intentionis Pau. de Cast. nam dicit Paul. de
 Cast. quòd fuit necessarium inducere stipulationem
 propter

propter multos casus non prouisos à iure gentium ;
vult dicere latiùs explicando mentem suam, quod cū
de iure gentium in multis casibus contraheretur obli-
gatio efficax in quibus erat prouisum de propria spe-
ciali, & nominata conuentione, vt patet in l. ex hoc
iure, & in l. iuris gentium. in princ. & multi alij restarēt
casus, in quibus non erat prouisum de speciali, & no-
minata conuentione, sed in quibus ex solo pacto nu-
do contrahebatur obligatio in istis casibus (non pro-
uisis, scilicet de speciali, & nominata conuentione, qui
propter superuenientiam iuris ciuilis, non approban-
tis pacta nuda ad effectum producendi actionem
d. l. iuris gentium. §. igitur nuda. ff. de pact. remansit-
702 sent sine efficacia producendi actionem) fuit ne-
cesse introducere stipulationem, fuit inquam necesse
non præcisè, sed causatiuè, vt scilicet mediante stipu-
lationis inuentione essent efficaces ad producendam
actionem, & obligationem efficacem, sine qua non po-
tuisent talem effectum parere tanquam nuda, & non
approbata conuentiones ; Benè enim sciebat Paul. &
alij, quòd necessitas introducendi stipulationem non
fuit præcisa propter eandem considerationem, quam
facit ipse Soci. sed supposito, quòd pacta nuda essent
inefficacia ad producendam actionem, & quòd circa
hoc non esset prouisum de iure gentium intelligunt
Paul. & alij habere locum dictam necessitatem, & sic
non præcisè, sed causatiuè, vt dixi.

Secundò animaduertendum est, quòd dum Paul.
de Cast. exemplificat istam necessitatem introducen-
di stipulationem in illis duobus casibus non prouisis
de iure gentium, nempè in promissionibus iudicialijs,
& promissionibus fideiussorum, videtur satis imperti-

nenter, & ineptè locutus: poterat enim dicere, & propter necessitatē introducta fuit stipulatio in omnibus illis casibus, & negotijs in quibus pacto nudo negociū gerebatur, & per cōsequens vno verbo se expedire dicendo, quòd necessitas introducendi stipulationē fuit vt vestirentur pacta nuda ad producendam actionem, quā aliàs nō potuissent producere; & hinc secutū fuisse, & cum iudiciariæ conuentiones, seu promissiones, & promissiones fideiussorū remansissent nudæ, in quādam consequentiam fuerit necesse inuenire stipulationē propter iudiciarias promissiones, & fideiussorias; Et negari utiq; nō potest (quicquid declarando intentio nē Pau. dicant Soc. iun. & Buttig.) quin si ipse supradicto modo esset locutus, perfectius, & melius utiq; locutus esset; quicquid tñ sit, ipse nō fuit malè locutus, quia non dicit præcisè, & pp iudiciarias, itē fideiussorias promissiones fuerit inuēta stipulatio, sed exēplificat, & illa duo exēpla, licet aptiora esse potuissent, tñ inepta nō sunt, adeo vt mereatur reprehēdi ipse Paul.

Tertiò animaduertendum est, quatenus ipse Paul. dicit in primo exemplo, quòd necessitas introducēdi stipulationem fuit propter iudiciarias promissiones, expressè sentiens, quòd si non fuisset inuenta stipulatio, tales promissiones tanquam nudæ non fuissent aptæ ad producendā obligationem, & actionē efficacē; & Pau. de Cast. ita indistinctè loquens morderi potest, quia immo promissiones iudiciariæ quāuis nudo pacto factæ, casu quo tendūt ad ipsum iudiciū cōdiuuandū, producant obligationē efficacē, & sic actionem, cum tales promissiones vestiantur calore iudicij per gl. notab. in auth. generaliter. in verb. cōscribat. C. de epis. & cle. & facit tex. in l. eū pro quo, iūcta gl. ff. de

in

in ius voca. & fuit dictum Bal. in repe. l. tale pactum. §. qui prouocauit. col. 10. ff. de pact. & idem etiam tenet Roma. in l. 1. in princ. & ibi Alex. infr. eod. & sequuntur Alex. & Ias. hīc, & Alex. in l. pacta nouissima, in primo notabi. C. de pact. & ista est communis opinio, vt testatur Rip. hīc, num. 37.

Verū quia multi Doctores dicūt, quòd pactum nudum etiam, quando tendit ad coadiuuandum iudicium. non producit actionē præsertim Claud. Aquen. Buttigel. & Alci. hīc, & hic articulus venit discutendus inf. in prin. l. 1. ideo circa illius veritatem nolo hīc insistere, sed dicam inf. tit. nostro in d. l. 1. in prin. satis tibi sit pro nūc, quòd si vera est opinio communis, de qua supra, istud primum exemplum Pauli non est bonum.

Quartò animaduertēdum est circa secundum exemplum, necessitatis videlicet, quatenus dicit Paul. quòd fuit inuēta stipulatio propter promissiones fideiussorias; In primis secundum Buttigell. hīc, num. 9. quòd est impossibile istud dicere, quia secundū ipsum nūquam fuit in rerum natura fideiussio propria, & quæ esset efficax sine stipulatione; quia secundū ipsum
704 illa est propriè fideiussio, quæ inducitur mediante stipulationē d. l. blanditus. C. de fideiusso. cum ergo ante fideiussionem ipsam sit, vel fuerit stipulatio, ineptissimum, & impossibile est dicere, quòd illa fuerit inuenta propter fideiussionem, quia sic præsupponeretur, quòd ante stipulationem fuisset fideiussio.

Sed iste Doctor errat non mediocriter, dum existimat, quòd fideiussio non fuerit ante stipulationem, nam præter quàm q̄ loquitur contra cōmune præsuppositū Doctorū, nihil adducit ad probandū dictū suū,

N 3 vnde

vnde & c. vulg. l. illam. C. de collatio. quinimo multum
 705 verisimile est, quòd fideiussio fuerit de iure gentiũ,
 & sit ante stipulationem, cum modus fideiubendi, seu
 intercedendi pro alio sit admodũ naturalis, & creden-
 dum est, quòd ex communi hominum ratione, & vsu
 fuerit excogitatus ante superuenientiam iuris ciuilis,
 & cum dicat in effectu tex. in d. l. blanditus; quòd fide-
 iussio nõ valet sine stipulatione, præsupponit, quòd ef-
 fet fideiussio ante stipulationem, sed quòd hodie non
 possit fieri, seu valere ex eo, quia pacta nuda de iure ci-
 uili non sunt efficacia ad producendam actionem.

Vlteriũs etiam animaduertendum est secundũ Gal-
 liau. Buttigell. Nigr. & alios Repetẽtes hĩc, quòd istud
 secundum exemplum Paul. de promissionibus, fideiuf-
 706 forum, non videtur procedere, quia secundũ præ-
 dictos poterat, & potest valere promissio fideiussoris
 absque stipulatione, videlicet per constitutum, vt tra-
 dit Paul. de Cast. in l. 5. §. stipulatio, in f. eod. per quod
 etiam plenius prouidetur, quàm fiat per stipulationẽ,
 vt deducit Nig. hĩc, num. 98.

Ad hoc saluando exemplum Pau. dici potest, quod
 impugnatio procederet, si tempore, quo fuit inuenta
 stipulatio, iam viguisset constitutum, sed tale remediũ
 707 fuit recentius, & post stipulationem inuentum; me-
 ritò non impedit, quo minus stipulatio fuerit inuenta
 propter necessitatem; quòd autem constitutum sit re-
 medium, posterius ipsa stipulatione, dicit idẽ Paul. de
 Cast. in l. 1. in fi. princ. ff. de constitu. pecu. & sequitur
 Nig. hĩc, num. 98. Et istud vlteriũs suadetur ratione,
 708 quia stipulatio est remedium iuris ciuilis, vt omnes
 præsupponunt, constitutum autem est de iure Præto-
 709 rio, & prius fuit lex ciuilis, & eius promissio, quàm
 ius

ius Prætorium, l. 2. ff. de origi. iur.

710 Ultra duo prædicta exempla, quibus Paul. de Cast. conatur ostendere necessariam fuisse inuentionem stipulationis, subiicit Ias. hic, col. pen. nu. 23. tertium exemplum, dicendo, quod insuper fuit necessarium introducere stipulationem propter obligationes iuris gētium cōsensu, vel re cōtractas nouādas, quæ nouari nō poterant nisi prius in stipulationem deducerentur. l. an inutilis. §. acceptum. & l. vno. §. 1. inf. de acceptilatio. §. 1. Inst. quib. mo. tolli. obliga.

711 Sed istud tertium exemplum Ias. mordent Moder. Pataui. hic, num. 236. dicentes, quòd immo etiam citra stipulationē tales contractus nouari possunt, prout in terminis tenet Bart. in l. 1. col. 2. num. 3. inf. de nouatio. & est casus in l. si mandato meo. §. fin. sup. manda. Et iura, quæ allegat ipse Ias. ad istud suum exemplum probandum, non sunt ad rem, quia non loquuntur de nouatione, sed de acceptilatione, quæ est quid diuersum ab ipsa nouatione, & quam fateor non posse tollere alias obligationes, quàm illas, quæ mediante stipulatione sunt introductæ, & rationem assignat Bar. in d. l. an inutilis. §. fin.

Quartum vlteriùs exemplum subiicit Ias. in quo necessaria fuit stipulationis introductio, videlicet, propter inducendam liberationem debiti ipso iure, quæ nullo alio modo, videlicet verbali, induci potest, nisi per ipsam acceptilationem, quæ in effectu stipulatio liberatoria est. d. l. an inutilis. in prin. & §. acceptum. & in l. acceptilatio, & per totum illum tit. ff. de acceptila.

Sed istud quartum exemplum Ias. similiter mordetur per Nig. hic, nu. 102. qui dicit, quòd immo isto casu stipulationis inuentione non fuit necessaria, sed tantū

N 4 vtilis

713 utilis, cum præter ipsam acceptilationem inducatur ipso iure liberatio per donationem, per quem actum verbalem ipso iure sequitur, & sequebatur liberatio debiti, et citra alium actum facti, cum ipsa res esset apud obligatum saltem passivè, arg. §. interdum. Inst. de re. diui.

Multa alia exempla adferunt Moder. ad docendum in quibus casibus necessaria fuerit ipsa stipulationis inuentio, in quibus non insisto, quia non est opere precium, videatis per eos.

Uterius animaduertendum est, quod, cum Paul. non ponat, ut dixi exempla in specie in quibus fuit utile inuenire stipulationem, Ias. hic, col. pen. & fin. & post ipsum alij subiiciunt particularia exempla, dicentes.

In primis, quod eius utilitas consistit in omnibus illis casibus in quibus diximus supra stipulationis inductionem fuisse necessariam, & hoc, quia in omnibus illis casibus; & alijs ipsa stipulationis interpositio inducit maiorem firmitatem, & robur, nam, si ipsa apponatur,

714 iuxta aliquem contractum innominatum, facit, quod in eo non sit amplius locus pœnitentiæ, item si

715 apponatur, iuxta aliquam cõventionem nudam, ipsam confirmat, roborat, & vestit, & facit, quod producat actionem l. ex placito. C. de rer. permutatio. & l. siue apud acta. C. de transactio.

Præterea utilis fuit illius inuentio in hoc, quia per
716 nullum alium contractum mundi magis de facili fit nouatio, quàm per cõtractum stipulationis; nam licet per alium contractum interueniret noua persona, tamen non inducebatur nouatio, l. item illa. §. fin. ff. de constitu. pecu. & tamen ubi interueniebat noua persona, & secunda obligatio erat contracta per stipulationem, inducebatur nouatio. §. præterea. Inst. quib. mo. tol. oblig.

oblige. & tradit Barto. in l. 1. inf. de nouatio. & sequuntur Ias. & alij hîc. Vide tamen aliqua contra hoc apud Moder. Bononien. hîc, nu. 116. Non insisto, quia non est materia nostra.

Duodecimò principaliter queritur, an stipulatio sit contractus nominatus; istam quæst. format originaliter Paul. de Castr. hîc ultimo loco, num. 6. & determinat, quod sic, & istam determinationem sequuntur omnes hîc indifferenter, & sic est communis, vt attestatur Rip. hîc, num. 51. Pro qua communi,

Primò adducitur secundum eundem Paul. de Cast. 718 quia talis contractus stipulationis habet speciale, & elegans nomen, allegat l. ex placito. C. de rer. permut. qui text. per se non probat, sed coniuncta glo.

Secundò adducitur, quia ex contractu innominato, scilicet, correspectiuo non oritur actio ante implementum, l. iuris gentium, post ~~prin~~ scilicet in vers. & ideo puto, ff. de pac. & pater hoc vltra Pau. de Cast. ex multis legibus illius tit. ff. de præscrip. verb. vbi semper præsupponitur, quille, qui agit ex contractu innominato, impleuerit contractum ex parte sua ex stipulatione autem, inquit Pau. de Cast. interposita super huiusmodi contractu innominato correspectiuo oritur actio ipso iure etiam, quòd is qui agit, nõdum impleuerit ex parte sua, vt probatur in d. l. ex placito; merito ergo stipulatio est contractus nominatus; & quã- 720 uis illa actio possit elidi exceptione, vt fatetur hîc ipse Paul. tamẽ satis est, quòd sit nata ipso iure, ex quo indicatur illam esse contractum nominatum, cum ex 721 ipsis contractibus innominatis nullo modo ante implementum nascatur actio; & hanc rationem plenius etiam deducit idem Paul. in d. l. 1. §. sed conuentio- num,

num, circa finem, supra de pactis.

Tertiò pro eadem parte adducitur text. in d.l. 1. §. fin. sup. de pact. quem adducit hìc Alex. nu. 17. & ibid. Pau. de Cast. in fi. & Ias. nu. 9. post Barto. in l. 2. in fi. C. de condict. ob caus.

Sed contra prædictam, & communem, & verā conclusionem solus Galliau. hìc, nu. 121. insurgit, dicens, quòd imò videtur, q̃ stipulatio sit contractus innominatus, ex eo, quia quando cōtractus habet nomen generis alijs speciebus conueniens, dicitur tunc contractus innominatus, vt patet exemplum in permutatione, quæ dicitur contractus innominatus, ideo, quia istud nomen potest adaptari emptioni, locationi, & alijs similibus contractibus, secundum glo. in rub. C. de rer. permutatio. Modò sic, stipulatio ipsa videtur habere nomen generis, meritò &c. quòd autem habere videatur nomen generis, deducitur sic: nam stipulatio
723 idem est quod interrogatio, glo. in l. 1. in princ. infra eod. modò arrogatio fit per interrogationem, l. 2. §. 1. ff. de adoptio. similiter acceptilatio inducitur mediante interrogatione, l. an inutilis, in princ. & §. acceptum, ff. de acceptila. & l. 5. §. talis acceptio. inf. cod. sicut ergo interrogatio conuenit prædictis actibus, idem dicẽdũ videtur de ipsa stipulatione, & cōsequenter, quòd istud nomen stipulationis, sit generale.

Huic obiectioni, tuendo communem, respondet ipse Galliau. dupliciter;

Primò, negando id quod dixit glo. in d.l. 1. in princ. quòd scilicet stipulatio, dicatur ab interrogatione, quia imò dicitur à verbo stipulum, quod idem est quod firmum, vt apertè dicit text. Instit. de verb. obli. in princ.

Sed

Sed ista prima responsio etiam secundum Gallia. non tollit difficultatem, quia in ipsa obiectione non dicitur, nec præsupponitur, quòd nomen stipulationis deducatur ab ipsa interrogatione, & sic ibi non agitur de deriuatione huius vocis, videlicet, stipulationis, sed solùm dicitur, quòd stipulatio idem est quod interrogatio, & sic quòd ista duo sunt synonyma, & istud negari nō potest, & est notissimum apud Grammaticos; & in istis terminis loquitur glo. in d.l. i. in princ. vnde adhuc viget obiectio, quod sicut interrogatio veluti genus inest acceptilationi, & arrogationi, idem sit dicendum de ipsa stipulatione. Vnde

Secundo loco prædictæ obiectioni respondet Gallia. quòd dato, quod arrogatio, & acceptilatio & multi alij similes actus, non possint deduci in esse, nisi per interrogationem, seu stipulationē, & sic omnibus prædictis actibus insit stipulatio, tamen non dicitur illis inesse tanquam genus, sed tanquam quoddam requisitum substantiale, vt deducantur in esse, sicuti in simili videmus, quòd ad deducendum in esse testamentum necessaria est institutio hæredis, & tamen non dicimus ipsam institutionem hæredis esse genus ad testamentum, imò est ipsum testamentum, seu pars ipsius substantialis, vt l. i. cum ibi nota. ff. de testam. Ita etiam in simili videmus, quòd ad deducendum in esse domum, necessarius est paries, & tamen paries non erit genus ad domum, sed pars domus.

Sed ista secunda responsio, in qua residet ipse Gallia. quamuis subtilis videatur, tamen nō est vera, seu saltem non probatur per illa exempla, quibus ipse Gallia. vtitur, quæ haud sunt congrua, nam verum non est, quòd stipulatio ita se habeat ad arrogationem, accepti-

ceptilationem, fideiussionem, & similia, sicuti se habet institutio ad testamentum, & paries ad domum, ut statim audies.

Vnde tertio loco dicas, quod etsi stipulatio conueniat singulis præscriptis actibus, tamen non conuenit illis veluti genus, nec illis veluti genus inesse dicitur, imo quatenus ipsis actibus cõueniat, dicitur esse ipsamet stipulatio, & ipsi actus dicuntur esse stipulationes, & non aliud vltius. Et ut benè intelligas, scire debes, quod stipulatio de se, seu secundum suam naturam considerata, est contractus merè verbalis, & non est sicut cæteri alij contractus, qui singuli habent certum & particulare negotium, siue certam & particularem rem, super quo veluti super subiecto fundantur, seu contrahuntur; nam ipsa stipulatio nullam certam sedem habet, cui infideat, & in effectu nihil est aliud quam forma quædam verborum interrogandi & respondendi, ut patet ex illius definitione; vel modus quidam secundum quem possunt omnes contractus mundi celebrari, ut ait text. in l. stipulationum alia, §. 731 conuentionales, inf. eod. quæ forma, seu qui modus modò sortitur vnum nomen, modò aliud ab illis negotijs, & illorum natura, quæ per stipulationem celebrantur, & secundum illorum diuersitatem. hinc dicimus, si res diuiduæ deducuntur in stipulationem, ipsam esse diuiduam, l. 4. §. Cato, & l. stipulationes non diuiduntur, inf. eod. similiter dicimus illas stipulationes, quæ pendent à partium conuentione, esse conuentionales, d. §. conuentionales; similiter illas, quæ pendet à Prætoris, vel Iudicis, esse Iudiciales, & Prætorias, ut Instit. de diuisione stipulationis in prin. Per hoc tamen non sequitur, quod ipsa stipulatio propriè loquendo

do transeat in diuerfas species, immo semper in substantia eadem stipulatio est, & permanet, vt colligitur ex d. §. conuentionales, & l. in conuentionalibus, infra cod. Ita ad propositum redeundo, quatenus in stipulationem deducitur negotium acceptilationis, vel arrogationis, vel fideiussionis, vel aliud simile, in omnibus prædictis casibus est eadem stipulatio, ipsique casus stipulationes sunt, & extra stipulationē nihil aliud quoad effectum, sortitur tamen ista stipulatio varia nomina à varietate rerum in stipulationem deductarum, vt dixi, & stantibus prædictis patet cessare obiectum.

Quarto etiam modo, saluādo communem, responderi potest prædictæ obiectioni secundum Nig. hīc, num. 124. & seq. post Fortuni. Hispa. in l. iuris gentiū, in princ. nu. 47. quod dato quod stipulationis nomen esset generale, & conueniret omnibus prædictis actibus veluti genus, tamen ex hoc non potest dici, quod sit contractus innominatus, quia licet contractus ha-
735 beat nomen generale, tamen si tale nomen elegans sit, & forma talis contractus sit particularis, adhuc talis contractus dicitur nominatus, & sic satis est ad fa-
736 ciendum contractum nominatum, quod illius nomen sit elegans, & quod illius forma sit propria, & particularis, licet tale nomen non sit speciale, patet hoc,
737 quia videmus, quod societas est contractus nominatus, d. l. iuris gentium, in princ. & tamen nomen huius contractus est generale, conuenit enim matrimonio, vt probatur in l. 1. ff. de ritu nuptia. & in l. aduersus, C. de crimi. expil. hæred. & glo. in l. ex diuerso, §. 1. sup. solu. matrim. similiter tale nomen conuenit crimini à pluribus commissio. cap. sicut dignum, §. illi etiam, ext. de homicid. similiter consideramus societatem in labore,

206 *Hieronimi Papp. Interpretatio*

bore, iuxta illud: Amissos lōgo sōcios sermone requirit; & ista quarta responsio, quamvis sit contra auctoritatem glo. in rubr. C. de rer. permutatio. mihi adhuc magis placet, quā precedens; Tu interim cogitabis.

738 Tertiodecimò principaliter quæritur de noua & disputabili quæstione, quæ est, an stipulatio interposita super aliquo contractu stet principaliter, seu de per se, adeo quod tanquam actus per se principaliter consistens retineat suam propriam substantiam & naturam, an verò stet accessoriè ad illum cōtractum cui adijcitur, adeo quod tanquam accessorius contractus amittat suam naturam, & sequatur naturam alterius contractus, cui adijcitur, ab illaque dependentiam, & regulam adsumat; Iste articulus est latissimus, multū utilis, & valde dubius, tum propter varietatem scribētium super resolutione illius, tum etiā propter diuersitatem illorum in modo disputandi, & discutiendi illum; Inter omnes scribentes las. hīc, nu. 15. & seqq. copiosius, & meliori ordine disputat difficultatem, ideo decreui illius vestigia sequi, & ab illius ordine in aliquo non deuiare; & pro maiori adhuc intelligentia exemplifica ipsam quæstionem sic, Pone enim, quod ego vendiderim tibi fundum pro cētum, & super isto contractu venditionis seu iuxta talem contractum tu apponas stipulationem stipulando à me eundem fundum; vel ego iuxta eundem contractum apponam stipulationem, stipulando à te centum, quæ sunt preciū illius fundi; vel pone exemplum aliud in contractu innominato, & sit videlicet: Ego & tu conuenimus ad inuicem de permutando seruo Sticho meo cum equo tuo, & postmodum ego iuxta prædictum placitū permutationis stipulor à te equum ipsū, vel tu stipularis

ris à me Stichum seruum meum; an talis stipulatio iudicabitur accessoria ad dictos contractus, & sequetur illorum naturam, & normam, an verò principalis & separatim de se consistens, & ob id naturam suam retinebit.

In isto articulo Ripa hic, num. 52. & Torniell. num. 739 142. simpliciter attestatur communem opinionem esse, quòd stipulatio reguletur secundum naturam illius contractus, iuxta quem, vel super quo adijcitur; Pro qua parte affirmatiua plura adducuntur, &

Primò, secundum Iaso. vbi sup. adducitur tex. qui præcipuè ab omnibus in isto articulo pro ista parte allegatur, in l. si stipulatus, vers. verum si emptor, sup. de usur. vbi in effectu dicitur, quod quādo stipulatio est adiecta iuxta contractum emptionis, & venditionis, virtute stipulationis venit simplex rei traditio, sicuti veniebat virtute cōtractus emptionis, & venditionis, cui fuit adiecta.

Sed iste tex. ex duobus non meretur allegari in isto articulo; Primò, quia non loquitur in terminis quæstionis propositæ; loquitur enim ille tex. de contractu stipulationis interposito super contractu venditionis animo seu proposito inter contrahentes expresso, nouandi ipsam venditionem, & sic transferendi primam obligationem venditionis in secundam obligationem verborum seu stipulationis, vt apertè ibi exprimit text. Quæstio autem nostra loquitur, quando iuxta aliquem contractum apponitur stipulatio, non animo nouandi obligationem procedentem ex primo contractu, seu transfundendi illam in se, sed animo addendi, seu accumulandi secundam obligationem verborum primæ. Accedat insuper, quòd in istis duobus casibus diuersis

sis militat etiam diuersa ratio; nā dato quòd ille text.
 740 l. si stipulatus, probaret, quod ibi stipulatio adiecta
 imitaretur naturam illius contractus, cui adiicitur, cer-
 tè ideo illud eueniret, quia præcedens contractus per
 nouationem totus esset transfusus in ipsam stipulatio-
 nem nouantem; vnde non esset incōueniens, quòd sti-
 pulatio ipsa ex eo, quòd haberet incorporatam in se
 ipsa præcedentem obligationem, si eo casu regularer-
 tur ab ea, & nouam naturam acquireret; at quādo sti-
 741 pulatio stat separatim à primo contractu, nec con-
 funduntur substantiæ contractuum, quia vnius obli-
 gatio non transfunditur in alium; maior dubitatio est
 an stipulatio debeat adsumere naturam præcedentis
 contractus ex eo quòd isto secundo casu non habet
 transfusum in se præcedentem, sed vterque separatim
 manet & consistit intra suos limites.

Secundò, dato quòd ille text. non loqueretur, pro
 ut tamen re vera loquitur, de stipulatione adiecta ani-
 mo nouandi, tamen ex alio non meretur allegari, quia
 scilicet non probat, nec dicit stipulationem sequi na-
 turam contractus vëditionis, sed id solùm dicit, quòd
 in stipulatione id solum venit, quod in priore contra-
 ctu erat comprehensum, & non aliud corpus; & istud
 non dicitur ibi, quòd eueniret propterea quia necesse
 sit stipulationem regulari à natura præcedentis con-
 742 tractus cui adiicitur, vnde dico, quòd ideo ibi in sti-
 pulationem venit illud idem quod erat deductum in
 præcedentem contractum, quia verba stipulationis id
 comprehendebant, & sic ideo, quia stipulatio imitatur
 naturam sui ipsius, & non alterius actus.

Secundò, adducitur tex. per eundemmet Iaso. in l.
 damni infecti quidam, sup. de dam. infec. vbi in effectu
 dicitur

dicitur, quòd stipulatio illa de damno infecto intelligitur & operatur tantummodo respectu damni quod cõtigisset ex causa, seu vitio edificiij, cuius ratione fuit de damno infecto cautum, non autem ratione damni quod ex alia causa accidisset, & sic regulatur secũdum naturam illius remedij, super quo est adiecta.

743 Sed nec iste text. similiter meretur allegari ex duobus; Primò, quia non loquitur in terminis quæstionis nostræ; non enim loquitur in casu in quo stipulatio esset adiecta alicui contractui, ibi enim solũ fuit præstita cautio de damno infecto per stipulationem adiectam non contractui, seu conventioni, sed interpositam pro observantia illius edicti de damno infecto. Secundò, posito quòd super illo damno infecto præcessisset conventio seu contractus, non dicitur ibi, quòd stipulatio operetur solũ quoad damnum accidēs ex defectu seu vitio ædificij, quia imitari debeat & regulari à contractu præcedente; Vnde dico, prout dixi supra ad l. si stipulatus, quòd talem effectum operabitur stipulatio ex sua propria natura postquam verba stipulationis illum casum comprehendunt.

Tertiò, pro eadem communi adducitur per Iaso. tex. in l. 5. §. conventionales, in f. eo. in quo tex. videtur esse decisio quæstionis propositæ; ibi enim dicitur, quòd stipulationes conventionales pendent ex negotio contracto; si pendent ex negotio contracto, ergo non ex se ipsis, & sic sunt accessorix, & ob id sequi debent, & imitari naturam præcedentis conventionis, cui adijciuntur, arg. c. accessorium, de reg. iur. in 6.

744 Sed nec iste text. si benè inspiciatur, vrget pro communi, quia quatenus dicit, quòd stipulationes conventionales pendent ex negotio contracto, vult dicere,

O quòd

quòd præsupponūt ipsum negocium, super quo sunt interpositæ, præcedere; ob id enim dicuntur conuentionales, quia præsupponunt præcedere conuentionē,
 745 & ad eandem similitudinem dicimus actionem hypothecariam pēdere ex prima obligatione debiti; sed non sequitur, quòd in tantum pendeant, quòd non habeant propriam naturam, seu consistentiam, & quòd debeant necessariò assumere naturam præcedentis contractus, facit textus optimus ad hoc in l. intelligere, C. de luitio. pigno. & hoc inferiùs tibi demonstrabitur.

Quartò, pro eadem communi adducit Ias. alium text. in l. 2. §. parui, ff. de priuil. credito. vbi habetur, quòd stipulatio interposita super actione funeraria, quæ est priuilegiata, adsumit naturam illius actionis, & eius priuilegia.

Sed nec iste tex. meretur allegari; quia ille tex. non dicit, quòd stipulatio super debito funerario, ideo sit priuilegiata, quia adsumat tale priuilegium à debito funerario, seu actione funeraria, quæ præcedit; vnde
 746 intelligo, quòd stipulatio adsumat priuilegium non ab actu, super quo interponitur, sed ab ipsa causa seu impensa facta in funere, talis enim impēsa est illa, quæ sortitur hanc prærogatiuam, vt ante omnes alios sumptus deducatur; quæ impensa cum sit deducta in stipulationem, non est mirum, si secum in ipsam stipulationem deducat tale priuilegium; habet ergo stipulatio ibi priuilegiū à se ipsa, & à re in seipsam deducta; & ista reprehensio probatur in d. §. parui, quatenus ibi dicitur, quòd idem priuilegium competit etiam actioni familiæ erciscundæ, & alijs, modò petatur impensa funeris.

Quintò,

Quintò pro eadem communi adducitur per Iason. alius tex. in l. 1. §. bellissimè, ff. vt legat. nomi. cauea. vbi stipulatio interposita super legatis, vel fideicommissis præstandis, assumit naturam legatorum, vel fideicommissorū, vt fructus & interesse veniant à tempore moræ, sicut accidit in legatis, & vltima voluntate, l. minorum, C. de in. integ. resti. mino. & sic patet, quòd ibi im-
747 mutatur natura stipulationis, in qua, cū ipsa sit stricti iuris, non deberent venire fructus, & aliæ accessiones nisi à tempore litis contestatæ, l. cum fundus, in prin. cum similibus, ff. si cert. pet. l. mora, §. in bonæ fidei, ff. de vsur.

Sed hic text. quāuis prima fronte vrgeri videatur, tamen similiter non vrget pro communi, nec meretur allegari: In primis, quia ille tex. loquitur in diuersis terminis; loquitur enim de stipulatione, per quam obli-
748 gatur fideiussor, & sic de stipulatione omninò, & verè accessoria, quæ ratione accessionis non est inirum, si dici possit, quòd debeat omninò sequi naturam obligationis principalis, cap. accessorium; At quæstio nostra loquitur de stipulatione æquè principali, per
749 quam obligatur debitor principalis, qui etiam obligatus reperitur ex primo contractu, quæ stipulatio, vt dixi etiam supra, verè non potest dici, quòd sit accessoria, ad hoc vt regatur, & sustineatur a primo contractu, cum habeat per se ipsam suam consistentiam; sed solùm dicitur esse accessoria, & dependere à primo negotio, quia illud præsupponit, & iuxta illud adiicitur, quòd autem ille text. sic loquatur, patet ex natura illius tituli, videlicet, vt legato. nomi. cauea. & ex l. 1. in princip. & §. 1. illo eodemmet titu.

Secundò, non facit ex alio, quia non dicit ille text.

O 2 quòd

quòd stipulatio immutet naturam suam, & regule-
tur à natura ipsius legati, iminò quatenus à tempore
moræ ibi debentur fructus & aliæ accessiones, istud
750 prouenit ex natura illius stipulationis; nam in sti-
pulationem non solùm venit id, quod verbis exprimi
tur, vt l. quicquid astringenda, infra eod. sed etiam
venit id, quod est accessorium & ommissum, modò cer-
titudinaliter coniungatur, quòd d. de eo tacitè sit actum
ab vtraque parte, quòd d. comprehendatur, vt præstat
tex. in l. si stipulatus, in fin. inf. cod. & not. Bartolani d. l.
quicquid adstringenda, sub num. 2. Vnde cum in d. §.
bellissimè, tacitè ageretur ab vtraq. parte, quòd in sti-
pulationem venirent fructus & vlturæ à tempore mo-
ræ, non est mirum, si stipulatio talia contineat; nec est
verum, quòd assumat in hoc naturam actus, super quo
adiicitur, ab ipso actu, sed à se ipsa istud habet, & a ta-
cita partium voluntate, quæ benè colligitur ex illo a-
ctu, super quo interponitur ipsa stipulatio.

Sextò adducitur pro communi per Iaso. alius tex.
in l. cum mora, in verbo, in id quod interest, C. de tran-
fact. inducendo isto modo, nam ibi dicitur, quòd in o-
751 bligationibus dandi agitur ex stipulatione ad inte-
resse, quod tñ non est secundum naturam stipulatio-
nis, in quam dari deducitur, cum stipulatio dandi sit
præcisa, l. stipulationes non diuiduntur. vers. Celsus,
inf. cod. & melius probat text. in l. vbi autem non ap-
paret, §. fin. inf. cod. tit. Istud ergo ibi ideo accidit, quia
752 stipulatio est adiecta super contractu innominato,
in quem si deducitur datio, non potest agi præcisè ad
dandum, sed agitur ad interesse, l. naturalis, §. 1. ff. de
præscript. verb. & l. cum precibus, C. de rerum per-
muta. & de ratione diuersitatis inter contractum
nomi-

nominatum, & innominatum quo ad hoc tradunt Doctores post Bart. in d.l. stipulationes non diuiduntur. & alibi, vt per Iaso. h̄c.

Sed certè iste text. pro communi adductus nihil vrget; quia quòd in stipulationem ibi esset deducta datio, seu dari, est falsum, & sic cum sit falsum præsuppositum, super quo fundatur argumētum, necesse est quòd ipsum argumentum corruat, patet istud: quia text. dicit, vt partem bonorum susciperet, & a lite discederet; quod quidem, videlicet suscipere, facti est; vltteriùs illud verbum, susciperet, refertur ad ipsum recipientem, non autem est verbum directum ad ipsum dantem; Vnde non potest ius cōstitui dicendo ibi fuisse promissum per stipulationē quid dari, cum illa verba, vt dixi, ad recipientem referuntur, & non ad promittentem, & merum factum denotant.

Septimò pro eadem communi adducit Ias. text. in l. fin. C. de pact. & ibi Pau. de Cast. & Moder. notant; vbi consensus præstitus super eo, quod respicit futuram successionem, assumit naturam vltimę voluntatis, vt sic possit quandocunque reuocari.

Sed nec iste text. stringit in primis, quia loquitur de simplici vnus consensu, qui est adiectus actui præcedenti, qui ob id quod est simplex, seu nudus, & vnus, non mirum si faciliùs adhæreat actui præcedenti, & adsumat illius naturam; & nos loquimur de stipulatione, quæ constat ex consensu duorum non simplici sed vestito, & insuper est actus omnes alios superans in firmitate, vt Inst. eod. in fi. prin. & dicetur in fine huius articuli, & ob id non est iudicandum, quòd ita de facili relinquat naturam suam, vt imitetur naturam alterius.

Vltcrius, quatenus ille text. dicit, quòd ille consen-
sus est reuocabilis vsque ad supremum vitæ spiritum,
non aperit, nunquid istud eueniat, quia adsumat hoc
ab vltima voluntate, super qua interponitur; Vnde di-
co, quòd habebit talis consensus istam qualitatem à
se ipso, seu à se ipso producet istum effectum, & imita-
bitur naturam suam propriam, & non alterius, quæ na-
tura habet ibi conformitatem, seu identitatem cū na-
tura illius actus, cui adijcitur.

Octauò, adducitur per Ias. text. in l. si legati, cū glo.
sup. de leg. 1. vbi dicitur, quòd si legatarius stipuletur
seruum legatum fugitiuum non esse, per talem stipula-
tionem non debetur ei plus quàm esset in legato; pon-
dera ergo ibi esse text. in quo illa stipulatio seruum le-
gatum fugitiuum non esse, non retinet, suam naturam,
nam, si illam retineret, deberet posse conueniri, quate-
nus ille seruus esset fugitiuus, iuxta l. si ita quis, sup. de
euictio. & l. 3. C. de ædilit. actio. Et stringe istud argu-
mentum, quia in casu d. l. stipulatio nihil operatur in-
telligendo eam, quod ibi assumat naturam legati, cui
adijcitur, & tamen de hoc non curatur solū ad hunc
effectum, vt imitetur legati ipsius naturam.

Huic text. responderi potest, si velis euitare com-
756 munem opinionem, in primis quòd loquitur de sti-
pulatione, per quam obligatur fideiussor, & sic de sti-
pulatione accessoria, & ita intelligit ibi Bart. quæstio
autem nostra loquitur de stipulatione, per quā equè
principaliter, iuxta primam obligationem obligatur
eadem persona principalis debitoris: Vnde, cum per il-
lam obligationem ibi obligaretur fideiussor, non mi-
rum si dicatur, quòd obligatur eo modo, quo hæres
est ibi obligatus ad præstandum legatum, si enim ibi se
cus

cus decideretur, esset fideiussor obligatus in plus, seu in duriorē causam, quā esset reus principalis, quod est absurdum, vt l. ... §. illud, & §. sequenti, & l. si stipulatus esses à me, & l. fideiussor obligari, §. fideiussor, inf. de fideiussor. & §. fideiussores, Institu. eod. tit. Vtteriùs possumus dicere, quòd ibi non dicatur, quòd stipulatio imitetur naturam legati, sed quòd in stipulationē illud idem veniat, quod in legato, non quia istud assumat à legato tanquam à causa efficiente, vel materiali, prout intelligit communis opinio, sed istud assumit à se ipsa, & a tacita voluntate contrahentium, quæ illi in est, quæ tacita voluntas contrahentium benè fateor, quòd colligitur ex natura actus præcedentis; actus ergo ille præcedens non mutat suam naturam stipulationi, sed est veluti quoddam inditium voluntatis contrahentium in ipsa stipulatione, quæ omnem effectum producit ex se ipsa, & ex voluntate contrahentium, ex qua ipsa constat.

Nonò, facit pro communi secundum Iaso. quia videmus, quòd, si in vèditione interponatur stipulatio, tñ adhuc locum habet remediũ l. 2. C. de rescin. vend. & cap. cum causa, de emptio. & venditio. & tamen, si stipulatio retineret suam naturam, deberet, interueniente aliqua læsione, competere de dolo actio, iuxta l. si quis cum aliter, vbi Bart. & Angel. & communiter alij, inf. eod.

Istud argumentum similiter euitari potest, dicendo quòd est falsum, quia imò etiam tunc locum habet remedium d. l. si quis cum aliter, vt ibi expressè vult
757 Barto. in quæst. 4. cui quidem remedio accumulatur aliud remedium d. l. 2. vt vult ibi Bart. & etiam Ange. super glos. nec ob id dici potest, quòd stipulatio assu-

O 4 mat

mat naturā cōtractusvēditionis, cū illud remediū d. l.
 758 2. sit generale, & comperat ex quocunque contra-
 ctu quis lædatur ultra dimidiam, vt tenent ibi commu-
 niter Doctores. & in specie Cagno. nu. 196. cum seqq.

Decimò pro eadem opinione communi secūdam
 Iaso: adducitur text. in l. cum quis decedens, §. codicil-
 lis, vult allegare §. primum, sup. de lega. 3. vbi est casus
 quòd stipulatio regulatur secundum naturam vltimę
 voluntatis, cui adijcitur, & ad idem adducitur etiam
 text. in l. fin. ff. de solutio. sed hic tex. probat oppositū;
 nam ibi mandatum licet, re integra, morte mandantis
 extinguatur, tamen durat stipulatio, cui adijcitur.

Sed ad primam l. huius argumenti potest responde-
 ri, quòd ibi in effectu non probatur; quòd stipulatio
 imitetur naturam actus cui adijcitur, sed id tantum di-
 citur, quòd extincto per reuocationem testatoris le-
 gato deducto in stipulationem, extinguatur ipsa stipu-
 latio; & istud accidit ex propria natura ipsius stipula-
 tionis; sublato enim illo legato, quod est loco causę
 in illa stipulatione, stipulatio ipsa sine causa, cum ista
 759 sit stipulationis natura, vt non valeat sine causa, l. 2.
 §. circa, ff. de doli mali exceptio. Præterea dici potest,
 quòd ille text. nihil penitus faciat, nec loquatur de sti-
 pulatione, & istud clarè apparet, quatenus ibi dicitur,
 760 literas misit; nam stipulatio nō contrahitur inter ab-
 sentes, per epistolam, vel per nuncium, vt inf. eod. l. 1.
 in princ. & ibi dicitur; erat ergo ibi simplex assertio hę
 redis facta per d. epistolam, vnde ille text. non facit ad
 rem; Præterea dato etiam, quòd ille text. loqueretur
 de promissione facta per stipulationem, tamen non
 probat, quòd ibi stipulatio imitetur naturam actus,
 cui adijcitur, magis quàm suam propriam, nam ibi di-
 citur,

citur, quod promiserat se restitutum secundum voluntatem testatoris; unde pondera, quod ibi nihil erat promissum absolute; se totum ad voluntatem ultimam testatoris referebatur, unde, cum talis voluntas testatoris esset incerta, quia reuocari poterat, non mirum si talis promissio quoque erat incerta, & istud non eueniebat, quia stipulatio assumat naturam legati, sed quia in casu illo consensus contrahentium, ex quo stipulatio illa constabat, istud inferebat; sic ergo ibi stipulatio non operatur quicquam in virtute legati, sed totum facit ex natura sua, & eius uiribus in illo casu.

Undecimò pro eadem adducit Iason tex. in l. i. C. 761 de rer. permuta. & ibi Bald. ubi quando contractus innominatus subrogatur in locum nominati, mutat naturam suam, & adsumit naturam contractus nominati; ergo debet idem dici in casu nostro.

Sed responderi potest, dato quod tex. in d. l. i. probaret dictum Iaso. quod tamen non probatur secundum Modern. Pataui. hic, num. 307. quod nihil facit; quia nos non loquimur de stipulatione quando subrogatur in locum præcedentis contractus, quod fit ita demum, quando stipulatio adijcitur iuxta aliquem contractum animo nouandi illum, sed loquimur de stipulatione, quæ iuxta aliquem contractum, qui remanet in suo esse, adijcitur, & sic quando uterque contractus 762 viget; unde dato, quod quando stipulatio subrogatur in locum contractus præcedentis, cui adijcitur, assumat naturam talis contractus, ut dicitur in argumento, tamen non sequitur, quod debeat eandem naturam assumere, quando non subrogatur, seu subintrat, sed adijcitur ab extra, cum primo casu incorporet,

O 5 seu

seu transfundat in se ipsam primum contractum cum sua natura; secundo verò casu non.

Duodecimo facit pro communi secundum Iason.
763 quia videmus, quod quælibet stipulatio iudicatur diuidua, vel indiuidua secundum naturam rerum, quæ in stipulationem deducuntur, l. 2. §. & harum, & l. 4. §. Cato. & l. stipulationes non diuiduntur; vbi Paul. de Cast. & Moder. in f. cod. ergo simili modo dicamus, quod stipulatio assumat naturam illius dispositionis, cui adijcitur.

Sed istud argumentum similiter non stringit, quia aliud est dicere, quod stipulatio iudicetur diuidua vel indiuidua secundum naturam rei in eam deductæ, quod est quid intrinsecum ipsius stipulationis, & aliud quod sequatur naturam contractus, iuxta quem apponitur, quod est quid extrinsecum, & ab ea separatum, merito &c. vulgata l. Papinianus exuli, sup. de minori.

Decimotertio, pro communi adducitur tex. in l. 1. §. si quis sub conditione, ff. vt legato. nomi. cauea. versi. stipulationi easdem conditiones, & causas inesse, quæ in legato.

Sed huic l. respondeas eodem modo, quo dixi sup. ad text. in ead. l. 1. §. bellissimè.

Decimoquarto, & vltimò pro communi adducit Ias. text. in l. si eum, §. qui iniuriarum, ff. si quis cautio. vbi stipulatio de iudicio sisti interposita super actione iniuriarum intentata assumit naturam illius actionis quantum ad temporalitatem, vt sit annualis, & nō transeat ad hæredes.

Sed huic argumento similiter responderi potest, quod ille text. non obstat, quia ibi erat stipulatio de iudicio sisti, per quā promisit fideiussor, & sic ibi erat stipu-

stipulatio accessoria; nos autem in quaestione nostra loquimur de stipulatione, per quam promissit idem reus principalis, & sic de stipulatione principali, inter quas duas stipulationes etiam quantum ad effectum praedictum multum interest, ut dixi supra.

Ex istis ergo hactenus dictis videre potes qualiter praedicta communis opinio nullum habet fundamentum stabile, super quo consistat; Videamus nunc argumenta, quae sunt pro opinione contraria, nunquid & ipsa stringant; Pro qua plura adducuntur;

Primò, adducitur secundum Iaso. text. in l. ex placito, C. de rer. permut. & l. siue apud acta, C. de transactio. in quibus legibus secundum ipsum probatur, quod stipulatio interposita super contractu innominato non regulatur secundum naturam contractus innominati, imò facit totum contrarium, quia immutat eius naturam; nam contractus innominatus non producit actionem, nisi secuto implemento, l. i. in fi. ff. de rer. permut. & l. iuris gentium, in princip. ff. de pact. & tamen ubi est stipulatio, statim producit actionem, ut ibi dicitur.

Istud primum argumentum Ias. contra communem nihil valet; quia non dicunt illa iura, quod contractus stipulationis adeo stet de per se, ut faciat illum actum, cui adijcitur, immutare naturam suam, & sequi naturam ipsius stipulationis; nam quatenus ibi producit actio, illa non nascitur ex contractu innominato, ita ut dici ob id possit, quod ibi contractus innominatus naturam suam mutauerit, & assumpserit naturam stipulationis illi adiectae; nascitur ergo ibi actio ex contractu ipso stipulationis, & contractus innominatus, cui est adiecta, remanet in suo esse, & retinet suam naturam.

Secundò

Secundò, contra communem adducitur secundum
 766 Iaso. quia in contractibus innominatis certum est
 quòd est locus pœnitentiæ, iuxta l. si pecuniam. & ibi
 est exemplum, ff. de cond. ob cau. & tamen, quando in
 767 contractu innominato apponitur stipulatio, non ha-
 bet locum pœnitentia, secundum Bal. in l. quamuis, C.
 de transact. qui ibi ad hoc probandum adducit text.
 in l. Labeo scribit, si mihi bibliothecam. & in l. fundi
 partem, ff. de contrahen. emptio. & l. si sterilis, §. si tibi,
 ff. de actio. empti.

Sed hoc argumentum potest euadi, respondendo
 in primis, q̃ illa iura, quæ adducit Bal. in d. l. quamuis,
 non loquuntur in terminis nostris, videlicet, quando
 contractus nominatus adiicitur super contractu inno-
 minato, sed ibi erat vnicus duntaxat contractus, & il-
 lud, quod ibi dicitur secundum Bal. esse contractum
 innominatum, est pars contractus nominati, & cum
 768 eo vnitus; nam illud pactum de conducendo in d. l.
 fundi partem, est pars pretij, vt dicit ibi tex. sine qua
 re non potest contractus venditionis cōsistere, vt l. 2.
 769 ff. de contrahen. empt. & §. precium, Instit. de empt.
 & vendit. & illud idem etiam expresse dicitur in d. l. si
 sterilis, §. si tibi, & ita etiam loquuntur Bal. & Paul. de
 Cast. in d. l. quamuis. Quo stante non est mirum, cum
 ibi sit vnicus tantum contractus, seu cum sit pars con-
 tractus nominati, si cesset pœnitentia; sed ob hoc non
 est dicendum, idem esse quādo sunt duo contractus,
 nominatus, scilicet adiectus, iuxta innominatū, quod
 scilicet tunc cesset pœnitentia;

Tertiò, contra communem adducitur secundum
 Iaso. quia videmus regulariter in contractibus inno-
 770 minatis habere locum pœnitentiam, in iō conditio-
 nem

nem ob causam ad repetendum id, quod traditum est, si ex alia parte non impleatur, l. fin. sup. de condict. ob cau. & l. i. ff. de rer. permuta. & tamen quando est appositā stipulatio, est secus, quia tunc non habet locum per text. in l. cum precibus, in aduersatiua si verò, & c. C. de rer. permutatio. secundum Ludouic. Roma. in l. sciendum, inf. eod.

Huic tertio argumento responderi potest, quod ipsum non probatur in præallegata l. cum precibus; nam licet ibi in vers. sed si secundum, dicatur, quod quando est appositā stipulatio, potest alter ex contrahentibus heredem debitoris non implentis conuenire ad id, quod fuit promissum, loquitur quando ille, cui non impletur, vult agere actione proueniente ex ipso contractu stipulationis; non tamen ille tex. negat quin, si ille, cui non impletur, vellet agere alia actione proueniente ex ipso contractu permutationis, habuisset locum condictio ob causam ad repetendum id, quod datum fuit, de tali enim casu non loquitur ille tex. sed solum an competat actio ex stipulatu.

Quartò, contra communem facit secundum Iaso. text. in l. datio, §. i. ff. de actio. empti. vbi videtur esse tex. prima facie fortis, quod si stipulatio interponatur super contractu emptionis & venditionis, non veniunt fructus, qui aliàs venirent ex illo contractu venditionis, vnde patet, quod ibi stipulatio non tantum non imitatur naturam contractus, cui adiicitur, sed imò operatur contra naturam talis contractus.

Sed huic textui responderi potest etiam secundum eundemmet Iaso. quod non meretur allegari, nec loquitur in proposito, quia ibi stipulatio non fuit adiecta absolutè super toto contractu venditionis, qui præcebat,

debat, sed solum quoad vnam partem tantum; ibi enim stipulatus fuerat simpliciter emptor à venditore sibi tradi vacuum possessionem, unde non est mirum, si non imitetur naturam venditionis, ut in eam veniant fructus; sed si stipulatio ibi esset adiecta super toto contractu venditionis, an tunc imitaretur naturam talis contractus, istud ibi non deciditur, & ista est quaestio nostra.

Quintò, ad idem secundum Iul. facit tex. in l. emptio, ff. de rescin. vendi. ubi si stipulatio interponatur super contractu emptionis, & venditionis, immutat naturam illius contractus, ut ibi, aliàs contrario sensu utriusque partis posset venditio resolui, cuius contrarium ibi dicitur.

Huic argumento responderi potest, quod imò ille tex. in d. l. emptio. non dicit, nec probat, quod stipulatio adiecta contractui emptionis & venditionis immutet illius naturam, quia non negat ille tex. quin ille contractus venditionis re integra contrario consensu utriusque partis resoluator, propter contractum stipulationis ibidem adiectae, sed solum dicit, & probat, quod remanet stipulatio & vinculum ab illa inductum; & sic ille tex. bene probat, quod licet stipulatio adiecta non immutet naturam precedentis actus, cui adijcitur, bene tamen probat, quod non adsumit seu imitatur naturam talis contractus, sed retinet naturam suam propriam; & caue quod idem etiam concludunt primum, secundum, & tertium argumentum, quae licet non probent quod stipulatio immutet naturam illius actus, cui adijcitur, tamen bene concludunt seu inferunt, quod non imitetur, seu assumat naturam talis contractus, & sic bene dici potest, quod concludunt contra eam, quae habet, quod stipulatio imitetur, seu adsumat naturam actus super quo adijcitur, adeo, quod non stet de per se.

Sextò

Sextò, contra communem secundum eundem Ias. facit, quia videmus, quod si stipulatio adiicitur iuxta aliquem contractum, qui sit bonæ fidei, actio tamen ex ipsa stipulatione proueniens remanet stricti iuris, secundum
771 propriam naturam ipsius stipulationis, quæ est contractus stricti iuris, ut d. l. quicquid astringendæ, ff. de verbor. oblig. ita concludit Bart. in l. singularia, in 6. speciali, sup. si cert. pet. & notat Paul. de Cast. in l. bonæ fidei, in prin. sup. de eo, quod cer. lo. & sic patet, quod secundum istud argumentum non est verum quod stipulatio imitetur, seu assumat naturam contractus, cui adiicitur, imò quod retinet suam propriam naturam.

Sed responderi posset tuendo communem, quod Doctores, qui tenent contrariam opinionem, non dicunt, seu intelligunt, quod stipulatio imitetur naturam præcedentis actus, cui adiicitur, quo ad ea, quæ sunt de natura intrinseca, seu de substantia stipulationis, sed solum sentiunt, quod imitetur naturam præcedentis contractus cui adiicitur, quoad effectus iuris, & sic quoad ea, quæ sunt separata, hoc est quod in omnib. & per omnia eisdem effectus operetur stipulatio, quos operatur ille actus præcedens, cui ipsa adiicitur.

Septimò contra communem adducitur per Ias. alius
773 text. in l. miles, § decem, ff. de re iud. vbi dicitur, quod stipulatio adiecta super actione noxali; non assumit naturam illius actionis, imò eam immutat, quod patet, quia de natura actionis noxalis est, ut ille qui tenetur de noxa, aut refarciat damnum, aut tradat seruum pro noxa, quod tamen vltimum, videlicet, tradere seruum pro noxa
774 non est in petitione, seu obligatione, sed tantummodo in facultate soluendi; attamen, si adiiciatur stipulatio, utrumque; erit in obligatione, & petitione, alternati-

uè

uè tamen; ergo per hoc patet, q̄ ibi est casus, in quo sti-
pulatio non assumit naturam actus, cui adijcitur, imò
illius actus naturam immutat.

Sed ad hoc argumentum potest responderi, quòd
non militat, seu non facit ad propositum, quia quæstio
nostra est, & loquitur qñ stipulatio simpliciter est ad-
iecta seu apposita super aliquo actu, adeo q̄ non appa-
ret, q̄ contineat plus vel minus, nunquid tali casu sti-
pulatio imitetur naturam contractus, iuxta quem ap-
ponitur, at in d.l. miles, §. decē, apparebat ex forma ip-
sius stipulationis, seu ex verbis in ea expressis, q̄ stipu-
latio non erat simpliciter adiecta super actione noxa-
li, sed erant in verborum obligationē deducta duo al-
ternatiuè, s. d. ani refectio, vel serui, seu noxæ deditio;
vnde patet, q̄ iste text. loquitur extra terminos quæ-
stionis propositæ, & ideo non vrget contra commu-
nem, & ista est melior responsio, quàm sint multæ alię,
quæ tradūtur à Doctorib. q̄ fuit Pau. Leo. hic, n. 320.

Ista sunt argumenta, quæ vrgeri videntur contra
communem in prædicto articulo, quæ tamen, vt vi-
distis, pro maiori parte possunt euitari; Vnde apparet
adhuc nō bene patere quid cōcludendū sit in isto art.

Vnde la. so. ipse concludendo disputationem putat
fēdere distinctionis prædictas duas opiniones contra-
rias posse conciliari, quā tamen distinctionem habuit
ab Alex. hic in fi. sui commen. super rubr. & in d.l. sti-
pulationes non diuiduntur. col. 10.

Distinctio ergo talis est, q̄ si quærimus nunquid sti-
pulatio adiecta imitetur, seu adsumat naturam cōtra-
ctus, super quo interponitur respectu effectus firmita-
tis, & dicendum utiq; est, q̄ non; quinimo respectu
huius effectus cōsideratur, vt quid principale, seu per
se

777 se consistens, cū talis effectus firmitatis sit quid præcipuum & peculiare ipsius stipulationis, & hinc est, q̄ stipulatio dicitur contractus firmitatis, & à stipulo, q̄ est firmum, nomen suum traxit, vt Inst. eod. in fi. prin. & dicit Cyn. in l. si ex precio, C. si cert. pet. & post ipsū
778 Bal. in l. 1. in prin. inf. eod. q̄ stipulatio est firmior cōtractus, qui sit in mundo; sic ergo quantum ad istum effectum iuris, s. circa inducendam firmitatem stipulatio semper operatur secundum suam propriam naturam, & ultra naturam illius actus cui adijcitur; & istud primū membrū distinctionis verificatur ex multis ll. quæ supra adductæ fuerunt in argumentis adductis contra cōmunem, & explicitè deducit Ias. hīc, nu. 20.

Si verò quærimus respectu aliorum effectuum iuris nunquid stipulatio imitetur, & assumat naturam actus super quo interponitur, & dicendum est quòd sic; & istud secundū caput distinctionis verificatur secundum Ias. ex argumētis supra recitatis pro communi, & ll. in illis comprehensis, & ita residet Ias. ipse.

Sed certè prout audiuitis in illorum relatione, & responsionibus traditis, nullum ex prædictis argumētis est quod probet istud secundum caput seu membrum distinctionis; meritò ab ea recedendum est, & alia articuli resolutio inuestiganda.

Vnde vno alio modo determinat præmissam difficultatem Moder. Pataui. hīc, num. 322. & item alio etiam modo Hiero. Torniel. hīc, nu. 145. quas determinationes aliter non recito, quia illas non intendo tenere; videto illas per te ipsum.

Dimissis ergo istorum Modernorum resolutionib.
780 puto pro veritate attentari posse opinionem contra cōm, videlicet, quòd stipulatio adiecta super aliquo
contra-

226 *Hieronymi Papp. Interpretatio*

contractu indistinctè non imitetur, seu assumat naturam talis contractus, sed semper retineat suam naturam propriam, & secundùm illam semper operetur omnes suos effectus, quos producit.

- Pro cuius quidem resolutionis iustificatione præ-
- 781 supponendum est, q̄ ipsa stipulatio est quando adjicitur super aliquo contractu præcedente, dicitur esse dispositio principalis æqualiter sicut ille alius contractus, super quo interponitur; q̄ patet in primis, q̄a semper confirmat, & roborat actū præcedentem, ut dixi supra; quod minime conuenit dispositioni accessoriæ,
- 782 l. quod per manus, ff. de iure codicill. Vtteriùs, quia extincto seu resoluto ipso contractu, super quo interponitur, nihilominùs ista stipulatio remanet, ut est casus in d. l. 3. sup. de rescind. vendi. quod similiter repugnat dispositioni accessoriæ; sublato. n. principali tollitur accessorium, ca. accessoriū, de reg. iur. lib. 6. & ibid. Dyn. Ex isto præsupposito modò infero, q̄ cū ipsa stipulatio sit dispositio æquè principalis cū alio actū, super quo interponitur, conueniens est, si aliud non ostendatur, q̄ hēat suā naturam, quæ per se consistat, & finem quam, vel in cuius virtute operetur oēs suos effectus, non autē assumat naturā alterius actus, ut sic finem illam, seu in virtute illius, & non suæ propriæ producat effectus; istud. n. repugnaret naturæ dispositionis principalis. Dicas ergo sic, q̄ aliquā stipulatio interposita minus continet, seu cōprehendit, q̄ ille contractus, qui eā præcedit, & cui adjicitur, ut quia interponitur, non super toto contractu, sed tñ super vna parte ipsius, & tunc stipulatio certum est, q̄ operetur finem suā naturā propriā, & iste est casus in illa l. datio. §. j. sup. de actio.
- 784 empti. Aliquā verò continet plus q̄ contineatur in illo

lo contractu, super quo interponitur; & isto casu similiter certum est, q̄ ipsa operatur secū dū suam propriā naturā, & iste est casus in d.l. miles, §. decem, sup. de re iud. Aliqñ verò simpliciter continet, seu comprehendit illud idē, q̄ continetur, seu deductū est in præcedē tē contractum, cui adijcitur; & isto similiter casu dico q̄ oēs effectus iuris, quos producit ista stipulatio, pdu cuntur à se ipsa in virtute sua, & s̄m suam naturā propriam; cum. n. stipulationis tenor, & cōtrahentiū stipu lationē voluntas cōprehendant illud idem, quod simi liter comprehenditur in alio contractu, nescio videre quare oēs effectus iuris, qui circa illud idem exequen dum sunt secuturi, non sequātur ex ipso contractu sti pulationis, & s̄m propriam naturā suam; Dices tu, vi demus, q̄ qñ stipulatio adiecta est ambigua, assumit in terpretationē à contractu præcedente claro, & sic imi tatur illius naturā, vt probatū fuit supra ex multis ll. adductis pro cōi; Ad hoc, in quo consistit punctus, re spōdeo subtiliter, & aduerte, q̄ in casu prædicto sti pu latio verè & propriè loquendo non d̄r imitari, seu as sumere naturam contractus præcedentis, adeò q̄ ope retur in virtute naturæ præcedentis cōtractus sibi mu tuatē, seu in virtute auxiliij extrinsecè proueniētis, sed d̄r imitari naturā suiipsius, & s̄m illam propriā natu rā, & tenorē stipulationis, & voluntatē stipulantium producit effectus: benè verū est, q̄ natura ipsius stipu-
785 lationis, quæ est ambigua, & obscura, declaratur, & illuminatur à dispositione præcedentis actus clari; sed
786 talis declaratio non adijcit ipsi stipulationi nouā ali quā naturā, sed illā, q̄ hēt stipulatio velatam detegit;
787 qui. n. declarat, nihil noui d̄r inducere, l. hæredes pa lām. sup. de testam. similiter qui spicas frumenti excu tit,

tit, non dñ nouā speciē frumenti facere, sed frumentū, qđ latebat in spicis detegere, §. qđ si frumentū. Insti. de rer. diui. Et facit pro ista cōsideratione tex. in l. triticū, inf. eo. tit. nostro, & in l. quæ extrinsecus, iuncta gl. inf. eod. Sic ergo patet, qđ semper, & omni casu stipulatio adiecta dñ retinere suā naturā, & non assumere naturā præcedentis actus; licet aliquādo operetur eosdem effectus secundum suā propriam naturam, nō autem in virtute naturæ sibi mutuatae: Cogita super hac resolutione, quia noua est, & vt puto, vera.

789 Ista modò cōclusio supra firmata, qđ s. stipulatio nō imitē, seu assumat naturā actus, super quo adijcitur, recipit duas notabiles limitationes, seu declarationes.

Prima limitatio seu declaratio est, vt non procedat in stipulatione adiecta animo nouādi; nam ista imitatur naturā illius actus, super quo adijcitur; & ratio est: 790 quia tali casu cū stipulatio interponatur animo nouandi, prior contractus transfunditur in ipsam stipulationē cū sua natura & qualitatibus: Vnde tunc stipulatio dñ esse affecta à tali natura in se trās fusa, & idē non est mirū, si tunc rōne talis transfusionis, seu incorporationis operetur fm naturā actus præcedentis nouati, ita declarat Bar. in d. l. si quis cū aliter, col. 2. vers. præterea posito, inf. tit. nostro, & facit l. i. ff. de nouat.

Secunda limitatio seu declaratio est, vt non procedat in stipulatione accessoria, seu per quā obligatur seu promittit fideiussor, illa. n. cum verē accessoria sit, de necessitate debet imitari in omnibus, & per omnia naturam contractus principalis, d. l. i. §. si quis sub cōditione, sup. vt lega. nom. caue. & l. si eū, §. qui iniuriarum, ff. si quis cautio. *Laus Deo, & B. Virgini.*

F I N I S.

005647016